I. N. J.

TRACTATIONES JURIDICÆ DE JURE HORTORUM, CONVENATIONE ET COMPASCUIS,

Von

Garten- u. Zaun-Recht, Koppel- und Gnaden-Jagten, it. Koppeltrifften.

OPERA ET STUDIO

AHASVERI FRITSCHII,
J. U. D.
Conſil. Aul. Rud. Schwartzburg.

LIPSIÆ, M DCC XLI.

NAPOLI

(10

Digitized by Google

VIRIS

GENEROSIS MAXIMEQUE STRENUIS,

DN. BALTHASAR-LUDOVICO

à Bendeleben / HEREDITARIO
in Bendeleben.

DN. PETRO ERNESTO,

ET

DN. GEORGIO ERNESTO

ab Hopfgarten / HEREDITARIIS
in Schlotheim und Möhrſte.

DN. JOBO CHRISTOPHORO

à Griesheim / HEREDITARIO
in Elxleben, &c.

DN. CONRADO APELIO

à Griesheim / HEREDITARIO
in Griesheim, &c.

OMNIBUS VASALLIS SCHWARZBURGICIS,
LINEÆ RUDELSTADIENSIS.

DOMINIS FAUTORIBUS ET AMICIS
MULTUM COLENDIS.

PERPETUAM FELICITATEM!

Digitized by Google

Q*Vas lites* convenationum ac compaſcuorum jura *inter vicinos excitare ſoleant, non tantum quotidiana judiciorum praxis docet, verum Vos ipſi,* VIRI GENEROSI, *qui ejusmodi jura cum fundis feudalibus poſſidetis, id teſtari poteſtis. Cum vero lites iſtæ non raro ex errore naſcantur, dum hoc vel illud pro jure ac conſuetudine venditatur, quod tale non eſt, non eſſe poteſt, operæ pretium exiſtimavi, de hac materie paucis agere. Vobis igitur* VIRI GENEROSI, utpote Vaſallis Schwarzburgicis, *præ aliis ſcriptum hoc conſecrare volui, quod, velut publicam honoris ac benivolentiæ teſſeram, à me accipere velitis, rogo.* VALETE. *Dab. Rudelſt.* 2. *Aug. Anno M DC LXIX.*

VESTR. GENEROSIT.

officioſe colens

AHASVERUS FRITSCHIUS, D.

AD BENIVOLUM LECTOREM.

Exhibentur hic breves quædam Diſſertatiunculæ, de diverſis materiis, rem ruſticam cumprimis concernentibus, quas ob earum jucundam utilitatem, poſt publicorum negotiorum tædia, ſuetæ recreationis ergo, horis ſubſecivis conſcripſimus. Breves ſunt, non ob materiarum anguſtiam, ſed ob frequentes cogitationum interturbationes. Fortean hæc occaſionem aliis, quibus otium majus eſt, præbere poſſunt, plura, magisque exaſciata, de quotidianis & utiliſſimis hiſce materiis commentandi. Tu, *Lector Benivole,* conatibus hiſce, ut noſtris aliis, qualescunque fuerint, fave, & in DOMINO NOSTRO optime Vale. *Dab. è Muſeo, Rudelſtadii, Menſe Julio. Anno M DC LXIX.*

I. N. J.

Digitized by Google

I. N. J.

DISSERTATIO JURIDICA
DE
JURE HORTORUM.

I.

HOrtus juxta Iſidorum *lib. 17. orig. 10.* inde dictus, quod in eo ſemper aliquid *oriatur.* Nam cum alia terra ſemel in anno aliquid creet: *Ortus* nunquam ſine fructu eſt. Aliis eſt à Græcanico χόρτος, quod nunc herba eſt, gramen, vel fœnum. Unde etiam latinum *Cordum:* nunc *ſeptum*, quo aula cincta eſt, etymon horto conveniens: Hortus enim locus eſt ſeptus ad plantas alendas & cuſtodiendas. Vid. Becmann. *in origin. h. v.* Martinius, *in Etymolog.* propius deducit ab ἑρκτὸς, ut inde ſit *horctus*, munitus, & mollius *hortus*, German. Garte, a Latino *hortus.* Ita Friſiis Thun eſt ſeptum & hortus. Zaun proprie eſt ſepes, ex dentatis lignis, quæ Zaunpfähle, Zaunſtecken, dicuntur, a Zahn, dens.

II.

Hortus apud Græcos omnis villa dicebatur, quod ibi, qui arma capere poſſent, orirentur, inquit feſtus. Ita in LL. XII. Tabb. *hortus* pro *villa* accipitur. Plin. *lib. 29. c. 4.* Poſtea Romani illum agrum, qui domo vel villæ proximus erat, hortum dixere: Gryphiand. *Oecon. legal. lib. 1. cap. 5. n. 42.*

Digitized by Google

Valla *lib.3.cap.9. Ita:* Hortus in ſingulari & plurali pro hortis olitoriis accipitur, id eſt, olera prodncentibus. Horti in plurali arboribus conſiti dicuntur, & voluptatis amœnitatisque gratia parati!

III.

Eſt autem hortus, *ein Garte*, (juxta Perottum) locus, ſive in urbibus atque oppidis, ſive in Villis, rurique, in quo arbores & olera oriuntur.

IV.

Quæritur autem: An hortus ſit prædium urbanum, an ruſticum? Reſpond. de eo ex uſu & deſtinatione patris-familias judicandum eſſe. Si plurimum in reditu eſt, puta, quia in eo ſunt vites, oliveta, vel in eo ſeminatur frumentum, vel naſcuntur fructus venales, tunc dicitur ruſticum prædium, etiamſi ſit in civitate; ſecus, ſi ædium commoditati, ut eſt viridiarium, ſit addictus, fructusque non vendantur per *l. urbana prædia 198. in fin.* ibique *Joh. Gödd. de V. S.* Bartol. Cæpoll. *tract. de ſervit. urban. cap. 11. n. 4.* Henr. Zoëſ. *π. tit. de ſervit. n. 24.*

V.

Quæritur præterea: An domus in hortis ſuburbanis exſtructæ, *Gartenhäuſer*, ſint urbanorum prædiorum numero habendæ? Quod ex dictis affirmatur.

VI.

Quærit etiam Cæpolla, *d. tr. de ſerv. urban. cap. 76. n. 2.* An hortus contineatur appellatione domus? Quod ait, ſi emtus eſt unico pretio cum domo, vel eſt paratus ad uſum domus. Alias regulariter ſecus eſt, etſi per domum ad eum aditus habeatur. *l. fin. 12. & ibi Bal. Angel. & Dd. de SUP. l. prædiis. D. pen. & ibi Bart. de L. 3.*

VII.

Sunt autem varia hortorum genera; Aut enim voluptatis

aut

Digitized by Google

aut utilitatis gratia comparantur *l. 13. §. 4. de uſufruct.* Sunt horti 1. Olitorii, Kraut-Gärten, Küchen-Gärten, in quibus legumina etiam, & lactucæ genera habentur. 2. Pomarii, Obſt-Gärten, Baum-Gärten. 3. Coronarii, hortuli florum, Blumen-Gärten. 4. Aromatarii, Medicinales, qui pharmaca & medicas herbas proferunt, Specerey- und Kräuter-Gärten, quorum cura medicis ac Pharmacopæis incumbere debet. Et cenſent Prudentiores, e Republica fore, ut in Metropoli aliisve urbibus primariis, vel ſaltem in Academiis horti herbarii ſive medici adornentur, & Botanici ſtudii gratia excolantur, qualem hortum medicum in Civitate Jenenſi, ubi celeberrima hodie Germaniæ Academia, vidibus.

VIII.

Cæterum, apud Romanos olim cumprimis commendati fuere Horti Ravennæ valetudinis cauſa habiti: *l. 16. mand.* item Saluſtianæ Romæ. *l. 39. §. 1. d. L. 1.* Vopiſc. *in Aurel.* Lucilliani. Plutarch. *in Lucull.* Horti Cæſaris, quos commendat Cicero *lib. 12. ad Attic.*

IX.

Ut hortorum uſus antiquiſſimus; (Ipſe enim Deus mundi Creator, ut ex Geneſi docentur, hortum Paradiſi plantavit, eumque Adamo Protoplaſtæ ad colendum ac cuſtodiendum dedit) ita eorum utilitas ac amœnitas longe maxima, & apud veteres auctores decantatiſſima eſt. Magni etiam Reges ac Principes hortorum cultura ſumme delectati fuere. De ſe ipſo id teſtatur Regum ſapientiſſimus *Salomon, in Eccleſiaſt. cap. 2.* Cujus Regalis horti formam & modum deſcribit Petrus de Creſcentiis *lib. 8. de re ruſtica. Diocletianus* Cæſar imperio ſe abdicabat, & rei ruſticæ in ſerendis oleribus indulgebat. *Aurelianus* Imper. Palatio hortos prætulit. Ex Trojo Pompejo, Juſtinus *lib. 36. de Attalo*, omiſſa Regni adminiſtratione hortos fodiebat, graminaque ſeminabat. Plinius

Digitized by Google

Plinius *lib. 19. cap. 4.* Antiquitas, *ait*, nihil prius hortorum cura mirata eſt: Inde Heſperidum horti, ac Regum Adonis & Alcinoi, itemque penſiles, ſive illos Semiramis, ſive Aſſyriæ Rex Cyrus fecit. Infinita alia exempla ſuggerunt Hiſtorici.

X.

Cæterum hortorum utilitatem poſt veteres commendant noviſſime Jac. B rnit. *tract. de rerum ſufficent. lib. 1. cap. 14.* Caſp. Klock. *de ærar. lib. 2. cap. 3.* & ex eo Speidel. *in Specul.* v. Garten. *ubi ait:* Hortos fructiferos urbibus maximo emolumento eſſe ad cibos & obſonia, ac propterea in bene conſtitutis Civitatibus ſumma cum induſtria excoli ſolent in pomœriis & ſuburbiis. Immo videris multis in locis poma & pyra, & alia extra mœnia quoque magna in copia, in campis apertis plantari: In montibus Genevenſium ſylvas Caſtanearum offendes; in Palatinatu & alibi nucum, vinearumve, quod ſuperioribus annis ipſi ſumma cum voluptate vidimus.

XI.

Cum igitur tanta ſit hortorum utilitas, eleganter quæritur: An Princeps ſubditos ſuos ſub certa pœna cogere poſſit, ut arbores frugiferas in ſuis prædiis plantent, hortosque colant? Et quamvis quilibet rei ſuæ moderator ſit, atque arbiter, ac nemo in ſuo invitus aliquid facere cogatur, rectiſſime tamen adſeritur, Principem novam culturam agrorum & hortorum diligentem ſubditis ſuis oon tantum commendare, verum etiam eorum in colendo negligentiam mulcta quadam pecuniaria coërcere poſſe. Cum enim diligens cura & cultura prædiorum tam privatim, quam publice utilis ſit, vid. Klock. *d. tract. c. 3.* officio boni Principis incumbit, ea jubere, legibusque determinare, quæ boni Patris-familias in domo poſtulat officium; Quippe ſi hoc male negle-

Digitized by Google

neglectum fuerit, damnum in de redundat in ærarium publicum, ipſumque Principem. Præterea conſtitutum eſt, omnia, quæ ſunt in patrimonio ſeu Dominio privatorum ac civium, directioni ac poteſtati legum ac Superiorum ſubjacere, quousque ſalus & utilitas Reipubl. poſtulat. Unde non poſſumus non maxime lautare Conſtitutionem Provincialem laudatiſſimi Principis Saxo-Gothani, Domini ERNESTI, Optimi ſane & Principis, & Epiſcopi & Patrifamilias, qua ſub pœna unius floreni plantationem arborum, ubi ea commode fieri poteſt, ſubditis ſuis injunxit. Conſtitutionis, quæ habetur *in Ordinat. Provinc. Part. 2. cap. 3. tit. 25.* von Baumpflantzen, verba hæc ſunt: Nachdem männiglich bekannt, wie ein nütz- und fürträglich Ding es um die Obſt-Bäume iſt, als wollen wir, daß ein jeder Unterthan in Städten, Flecken und Dörffern, welcher bequemen Raum in ſeinen Gärten hat, Jährlich ein Anzahl Obſt-Bäume pflantzen ſoll. Und auff daß ſolches unweigerlich gehalten werde, ſo ſollen, zumahln in Dörffern die Schultheiſſen, Gerichts-Schöpffen, und Heimbürgen hierauff fleiſſiges Auffachten haben, und darob ſeyn, auch bey der Gemeine anhalten, und ſie vermahnen, ſolchem, wie gemeld, zu geleben, und den Beambten, oder eines jeden Orts Gerichts-Herrn jährlich auff einen gewiſſen Tag verzeichnet zuſtellen, wenn, und wie viel Obſtbäume geſetzt und gepflantzet ſeyn. Und da einer oder mehr in demſelben Jahr nichts gepflantzet, oder gepfropfft hätte, da er es doch der Gelegenheit ſeiner Güther halber wol zu thun gehabt, derſelbigen ſoll ein jeder, ſo manches Jahr es geſchicht, einen Gülden zur Straffe geben. Utinam & alii Principes ejusmodi Conſtitutiones in ſuis Territoriis introducerent, forte non videremus hodie tot hortos ac prædia paſſim ſterileſcere & caduca fieri! Laudabilis etiam totique univerſitati proficuus mos quibusdam in locis Ducatus Würtenbergici (referente Speidelio *dict. loc.*) introductus

 eſſe

eſſe dicitur, quod quilibet poſt receptionem in ſubditum arborem frugiferam in loco quodam communi plantare teneatur, muß auf die Allmand einen fruchtbahrn Baum ſetzen laſſen.

XII.

Quemadmodum vero Princeps novam hortorum culturam civibus ac ſubditis ſuis, uti dictum, recte commendat & injungit, ita eos merito punit, qui hortorum, quos habent, curam & culturam plane negligunt, eosque ſterileſcere patiuntur. Optime huc facit aureus textus in *l. forma 4. §. 1. ff. de cenſib.* ubi dicitur: *Eum relevari debere in publicis tabulis, qui delato modo fundi certis ex cauſis emi non poſſit, non vero ſi arbores exciderit &c.* Deprehendimus hodie plurimis in locis ejusmodi ſubditorum negligentiam, qui in locum demorientium arborum nullas ſubſtituere ſolent, vel tamdiu cunctantur, donec omnes demortuæ fuerint, unde non poſſunt non multorum annorum fructibus privari. Conqueruntur hodie cives & agricolæ, quod per multos annos ex hortis pomariis fructus nullos perceperint; Accuſant incommodam tempeſtatem, vermes & alia naturæ mala. Verum multis objici poſſet, quod ſuo tempore Romanis objiciebat Columella, *de re ruſtica præfat. ad P. Silvium:* ubi ita ait: Sæpe numero Civitatis noſtræ Principes audio, culpantes modo agrorum infœcunditatem, modo cœli per multa jam tempora noxiam frugibus intemperiem: Quosdam etiam prædictas querimonias, velut ratione certa mitigantes, quod exiſtiment ubertate nimia prioris ævi defatigatum & effætum ſolum nequire priſtina benignitate præbere mortalibus alimenta. Quas ego cauſas procul a veritate abeſſe certum habeo, quod neque fas eſt exiſtimare humi naturam, quam primus ille mundi Genitor perpetua fecunditate donavit, quaſi quodam morbo ſterilitate affectam; Neque prudentis eſt,

eſt, credere, tellurem, quæ divinam & æternam juventam ſortita, communis omnium parens dicta ſit, quia & cuncta peperit ſemper, & deinceps paritura ſit, velut hominem congenuiſſe. Nec poſt hæc reor intemperantia cæli nobis iſta, ſed noſtro potius accidere vitio, qui rem ruſticam peſſimo cuique ſervorum, velut carnifici noxiæ dedimus, quam majorum noſtrorum optimus quisque *perſeverantiſſimo ſtudio* optime tractarit, &c. Nimirum negligentia noſtra non poſtrema hujus mali cauſa dicenda eſt.

XIII.

Diximus de inſigni hortorum utilitate; Quod vero hortulani ſit officium, id ad prudentiam œconomicam pertinet. Vide poſt Columellam & alios Petr. de Creſcent. *lib.* 2. qui hortulani officium eſſe tradit, fodere, ſerere, plantare, paſtinare, irrigare, curare arbores, ſtercorare &c. Idem etiam *lib. 6. cap. 1.* deſcribit ſolum horti, quod debeat eſſe pingue & molle, humidum magis quam ſiccum, cælo liber, ut ſol intrare & venti pertranſire poſſint: in quo ſit rivus vel fons, unde irrigari herbæ ſiccitatis tempore poſſint.

XIV.

Diximus de hortorum cura & cultura, qua occaſione quæritur: An fructus hortenſes numerentur inter fructus induſtriales, an naturales? JCti Arborum fructus naturales eſſe volunt, cum non ex operis hominum producantur, licet aliqua iis cura & induſtria adhiberi ſoleat, non tamen talis neceſſaria eſt, qualis circa fructus induſtriales requiritur. *l. 8. de ſervit. l. 45. de uſur.* Menoch. *de A. J. C. lib. 2. cent. 3. caſ. 210. n. 2. & 3.* Godd. *ad l. 77. n. 2. de VS.* Simon. Ulr. Piſtor. *in not. ad Hart. Piſt. part. 1. qu. 24. litt. bb.* Gryph. *Oecon. legal. Lib. 1. cap. 17. n 176.* Cum vero hortorum atque fructuum diverſa ſint genera, arbitrio judicis id relinquendum eſſe arbitramur, an fructus naturales, an induſtriales ſint habendi,

Digitized by Google

cum Bartolo *in l.35. de VS.* & Cyn. *in l.22. n. 2. C. de R. V.* Bachov. *ad Tr. v. 1. de 15. th. 11.* Carpz. *part. 3. Conſt. 32. defin. 24. n. 12.* Sic poma, pyra, ceraſa, nuces, pruna, &c. fructus ſunt hortorum naturales: Rapæ vero, piſa, legumina atque alia in hortis conſita, quæ ſingularem induſtriam neceſſario requirunt, induſtriales haberi debent.

XV.

Occurrunt autem circa jus hortorum variæ quæſtiones, quarum potiores ac frequentiores heic videbimus. Quæritur I. *Qualia ſint illa prædia, quæ* Garten-Recht *habere dicuntur?* Reſp. eſſe ea, ubi paſtura eſt prohibita, beſchloſſene und verbaute Güther, & quæ ſepimento claudere licet, die das Zaun-Recht haben, illis ſcilicet in locis, ubi horti ſepiuntur. Sunt ſcilicet loca, quæ omni tempore paſcuis deſtinata, die kein Garten-Recht haben, ut ſunt prata, Wieſen, auf welche man zeitlich fahren darff. Lindenſpür, *in Commentar. ad Ordin. Würtenb. fol. 298.* Et hæc pro cujusque loci uſu & conſuetudine variant. Aliter in Thuringia, aliter in Saxonia, aliter alibi ſervatur.

XVI.

Quærit. II. *An prædia illa, quæ* Garten-Recht *non habent, ſed auctumnali temporæ paſturæ communi patent, ſepimento claudere liceat?* Reſp. licere quidem eatenus cuſtodire quatenus paſtura non impediatur, levi ſcilicet contra impetum ſepimento: Eo tamen tempore, quo collectis fructibus paſtura in prædiis illis exerceri ſolet, illud tolli debet, niſi forte quis longiſſimo tempore prædium perpetuo ſeptum & clauſum quiete poſſederit, atque jus ſeptum habendi, das Zaun-Recht, legitime præſcripſerit. Et ſic nuper in cauſa quadam inter Senatum N. & Civem N. pronunciare nobis viſum fuit. Quicunque igitur communi paſculatione in agris univerſitatis utitur, is non poteſt in præjudicium reliquorum

partem

Digitized by Google

partem agri ſepimento claudere, & hoc modo paſturam deminuere. vid. Noë Meurer. *part.* 2. Jagt- und Forſt-Recht. *p.* 46. ibi: Daß keiner zu Schmälerung der gemeinen Weid ihme ſelber ein Guth beſchlieſſen, mit einem Zaun zum Garten-Recht machen könne. Secus, ſi cum renunciatione juris paſculandi ita cum univerſitate paciſcatur. Vid. præjud. apud Dieter. *in Spicileg. Beſold. theſ. pract. n.* 29.

XVII.

Quæritur III. *An etiam agros, vineas ac ruſtica prædia ab incurſu ferarum ſepimentis munire liceat?* Affirm. modo id cum conſenſu ſuperioris, cui jus foreſti ac venationis competit, fiat, aliterque agrorum fructus commode defendi nequeant. Hoc enim omnino juſtum eſt, ſi ſubditi tributorum onera ferre debent, ut etiam eorum bona contra ferarum damna quocunque modo defendere, iis permiſſum ſit; Tyrannicum quippe eſt, naturalem hanc prædiorum defenſionem prohibere, ac pati, ut ſubditorum arva per ferarum greges, das viele gehegte Wild, devaſtentur. Quamvis, proh dolor! multi hodie in aulis Principum reperiantur, qui illis perſuadere audeant, ſubditos debere ejusmodi mala pati, nec Principem ad reſtitutionem ullius damni per feras dati, teneri, quod ſane iniquiſſimum, omnique humanitati maxime adverſum eſt. Ceterum, de poteſtate ſapiendi ac muniendi prædia contra ferarum damna, placet adducere ordinationem foreſtalem. Hohenloicam, *ubi tit.* 11. Von Verzäunung der Güther, *hæc leguntur:* Dieweil unſere Vor-Eltern den armen Unterthanen zugelaſſen ihre erbauete Güther zu verzäunen, zu vergraben und zu verhögen, ſo wollen wir Ihnen ebenmäſſig gnädiglich zugeben und vergönnen, daß ein jeder ſeine Felder, Aecker, Wein-Gärten und Wieſen zum beſten vergraben und verhögen möge, doch daß dieſelbige nicht alſo gemacht, daß damit das Wildpret gefangen, oder beſchädiget werde. Sonderlich

Digitized by Google

aber ſollen diejenige, ſo ihre Güther mit Zaunſtecken vermachen wollen, dieſelbe zum wenigſten ſechs oder ſieben Schuh hoch, aber nicht ſpitzig machen, oder Lücken darinnen laſſen, oder ſonſten alſo machen, wenn das Wildpret dadurch, oder hinüber ſpringt, daß es folgendts gefangen, geſtacht, oder todt geſchlagen werden möge. Derohalben auch ein ſolcher ſich zu förderiſt bey unſern Forſt-Meiſtern oder Forſt-Knechten Beſcheidts erholen, wie er ſolchen Zaun ſetzen, oder machen, den er auch hernach beſichtigen, und da er befünden würde, daß er des Wildprets halben ſchädlich, oder gefährlich geſetzt, ſolches abſchaffen ſolle. Wo ſichs dann fügte, daß ein Wildpret in einen Zaunſtecken ſpringe, oder ſonſten in andere Wege beſchädigt, oder nieder liegen würde, ſo ſoll daſſelbe jederzeit unſerm Forſt-Meiſter und Forſt-Knecht angezeigt werden, und ſolches von der Mahlſtatt nicht hinweg gethan werden, ſie haben es dann gethan, damit ein jedweder beſchwerlichen Verdachts halber geſichert ſey. Hiſce add. Noë Meurer. tr. von Jagt- und Forſt-Recht, *part. 2. rubr.* wie die Zäune zu Beſchützung der Früchten und Bau-Güther, wider das Wildpret zu machen. Ubi ita ſcribit: Dieſe Frage iſt zu beyden Theilen faſt diſputirlich, und alſo geſchaffen, daß mir was endliches darinnen zu decidiren beſchwerlich. Denn erſtlich iſt es juris, und ſagen die Rechte, daß ein jeder ſich deß jenigen, nach ſeinen guten Willen gebrauchen, ſein Eigenthum erhalten und beſſern möge. *l. 21. C. mandat.* ſie auch ſolches, wie dann ein jeder ſo ein Erb-Beſtändnüß zu thun ſchuldig. *arg. tt. C. de jur. emphyt.* ſo trifft es auch den gemeinen Nutzen an, wo man ob den Früchten und den Bauleuthen hält. Denn durch ſolch Wachſen die Nahrung der Menſchen erhalten wird. Herwiederum mag auch der Forſt-Herr ſich laſſen in viel Wege beſchwehren, und ſagen: wenn die Bau-Güther ſo gar vermacht, daß das Wildpret ſeine Nahrung nicht mehr haben möge. Item, es trägt ſich auch etwann, wie ich ſelber geſehen, zu, daß die Bauleuthe die Zäune

fürſetzlich

Digitized by Google

fürſetzlich oben ſpitzen, darauf Rübe-Laub und anders legen, der Urſachen, daß das Wildpret darnach ſpringe, ſich alſo ſelber ſteche und umbringe. So macht man etwan zwiſchen den Zäunen Lücken, verhütet und fahet alſo das Wildpret, ſo es bey Nacht hinein gehet. Wie nun der Sachen zu helffen, oder hierinnen ein gut Mittel zu finden, wäre vielleicht zu förderiſt darauf zu ſehen, ob ein ligend Guth von Alters verzäunet worden oder nicht: Dann iſt es ein verzäunt Guth geweſen, ſoll es billich noch bey dem alten Herkommen bleiben, und gelaſſen werden. Wäre aber ein Guth nie verzäunt worden, ſondern im freyen Felde, und zu ſeiner Zeit in der gemeinen Weid gelegen, ſo wäre darum à ſimili zu ſchlieſſen, daß wie keiner zu Schmälerung der gemeinen Weide ihm ſelber ein Guth beſchlieſſen, mit einem Zaun zum Garten-Recht machen könnte, daß auch alſo dem Wildpret ſeine Nahrung nicht zu nehmen. Geſetzt aber, daß gleich vor Alters ein Feld oder Acker nicht verzäunt geweſen, ſo ſage ich doch, und halte dafür, daß die Gerechtigkeit des Jagens, wie eine jede ander ſervität, nicht zum Uberfluß, ſondern nach Nothdurfft zu verſtehen. *l. ergo in fin. de ſervit. ruſt. præd.* wollen ſich nun die Herren ihres Gewiſſens erinnern, ſo iſt nicht von nöthen, ſie alſo Hauffen und Herdsweiſe ihre wilde Kühe zu hegen, ſondern iſt genug, ſie ſich zu ihrer Luſt weniger Wildperts genüſſen laſſen, denn alſo daraus folgen wird, daß des Wildpret ſeine beſſere Nahrung ohne des Armen Schaden wohl in Wäldern zu finden, und die Früchte den Armen und gemeinen Nutz, welcher ſonderer Perſonen Nutz in allewege fürzuſetzen. *l. utilitas C. de primipilo. L. 12.* mögen erhalten werden. Herwiederum, wo die Bauleute und Unterthanen gefährlich, wie oben gemeldet, handeln, die Zaunſtecken ſpitzen, erhöhen, das Wildpret ätzen und ſtellen wollen, hierinnen wird ein jeder Forſt-Herr den Ubertreter ſelber nach geſtalt der Sachen wohl werden zu ſtraffen wiſſen, und nicht von eines wegen, das ein gantz Dorff und

Gemeine

Digitized by Google

Gemeine entgelten laſſen. So iſt auch dieſes hierinn ein Mittel, daß die Bauleuthe etlicher maſſen hegen und ziemliche Zäune machen, die Felder nicht gar offen laſſen: Zu dem mögen ſie etwan das Wildpret nach Gelegenheit mit ſcheuen, und kleinen Hunden vertreiben, oder durch ihre beſtellte verwahren und verhüten laſſen. Beſchließlichen aber gib ich dieſen Punct, als den Armen zum höchſten beſchwerlich, jedem Forſt-Herrn ſelber auf ſein Gewiſſen, ſich alſo hierinnen zu halten, wie er das gegen GOtt getraue zu verantworten, und daß die armen Unterthanen dennoch auch bleiben können. Hactenus Meurer. d. l. Videatur etiam Churfürſtl. Sächſ. Lands-Ordnung, *de anno 1573. tit.* Abſcheuchung des Wildprets vom Getreydig. Ubi ita cavetur: Nachdem diß Artickels halber vor unſerer Regierung mancherley Klagen vorgefallen, und noch, ſo haben wir den Leuthen, ſo innerhalb und an unſer Wild-Bahne geſeſſen, gnädiglich nachgelaſſen, daß ſie mit kleinen Hunden, die nicht Jagt-Hunde ſeyn, das Wildpret abſcheuchen; und thun uns darzu gnädiglich erbiethen, welcher hierüber von Wildpret beſchädiget, und uns ſolches anzeugen und beſcheinen wird, daß wir uns gegen denſelben gnädiglich erzeigen wollen. Pia ſane & æquiſſima Conſtitutio, modo uſu ſervaretur.

XVIII.

Cæterum ſeptorum, ſeu tutelarum, quæ tutandi fundi cauſa fiunt, quatuor genera refert M. Varro *de re ruſtica lib. 1. cap. 14. Naturale, agreſte, militare, fabrile.* Primum naturale ſepimentum, quod obſeri ſolet virgultis, aut ſpinis, quod habet radices vivæ ſæpis, ac viatoris prætereuntis laſcivi non metuit facem ardentem, vulgo ein ſelb-anwachſender, lebendiger Zaun. Secundo ſepes eſt ex *agreſti ligno*, ſed non vivit; ſit aut pilis ſtatutis crebris, aut virgultis implicatis, aut latis perforatis, & per ea foramina trajectis longuriis fere binis aut ternis, aut ex arboribus truncis demiſſis, & in terram deinceps

Digitized by Google

deinceps conſtitutis. Tertium *militare* ſepimentum eſt foſſa & terreus agger, quod genus ſepis fieri ſolet ſecundum vias publicas & amnes. Quartum *fabrile* ſepimentum eſt notiſſimum, *materia*, a lapide, lateribus coctilibus crudis, vel ex terra & lapillis compoſitis informis. Vetuſtiſſimi autores (ait Columella *de re ruſtica lib. 11. cap. 3.*) vivam ſepem ſtructuli prætulerunt, quia non ſolum minorem impenſam deſideraret, verum etiam diuturnior immenſis temporibus permaneret: itaque vepres efficiendi conſitis ſpinis rationem talem reddiderunt.

XIX.

Utile eſt, hortos ſepimentis munire non tantum, ut ab incurſu hominum pecudumque ſint tutiores, verum etiam, ut præcaveantur lites & rixæ, quas prædiorum vicinitas excitare ſolet.

XX.

Quæritur autem; Si Titii & Mœvii horti vicini nullo usquam ſepimento interjecto ſejuncti, ac clauſi fuerint, an nihilominus Titius, invito etiam vicino, Mœvio, hortum ſuum ſepto claudere ac munire poſſit? Affirm. cum res ſit meræ facultatis, quæ non præſcribitur, licet per mille annos hortus ſine ſepimento fuerit. Et ſane iniquus eſt vicinus, qui id prohibet, atque ut occaſio rixandi tollatur, pati non vult. Quin imo ſi vicini ſunt rixoſi, magiſtratus ex officio eis pœnali mandato injungere poteſt, ut quilibet prædium ſuum ſepimento claudat.

XXI.

Quæritur porro: Si vicinus ſepem ſuam ultra limites prædii ſui in noſtro fundo vi, aut clam poſuerit, an privata autoritate eam rorſus intercidere liceat? Affirmand. videtur, *l. 7. §. 3. quod vi aut clam. l. 29. §. 1. ad L. Aquil. l. 27. pr. de SUP. l. 22. §. 2. quod vi aut clam.* Bachov. *ad Treutl. vol. 2.*

D.18. th.2. lit.g. quem ſequitur D. Struv. *tract. de vindict. priv. cap.6. aph.7.* add. Speckhan. *cent.3. claſſ.3. q.23.n.36. & ſeqq.* Joh. Gracke. *de autorit. privat. cl.2. lib.3. n.6. & 7.* Cum vero deſtructiones ejusmodi privata autoritate ſuſceptæ, (quas quidem ſimpliciter rejicit Joh. Vaud. *var. quæſt. lib.2. q.30.* refutatus a Bachovio d. l.) teſte experientia, plerumque magnis turbis, rixis & injuriis inter vicinos occaſionem præbeant, nobis tutius videtur, officium Magiſtratus implorare, ut ocularis inſpectio fiat, & deſtructio prædii, prævia ſummaria cognitione cauſæ, ſequatur; Quemadmodum alicubi ita obſervatum fuiſſe, meminimus. Raro facta ſepimenti deſtructione vicinus adquieſcit, quin potius injurioſa contradictione moleſtis ac ſumptuoſis litigiis cauſam præbet. Aliud tamen dicendum videtur, ſi non facilis detur copia judicis, vel proceſſuum tædioſa ac ſumtuoſa prolixitas (hodie proh dolor! frequentiſſima) metuenda eſſet, ac deſtructio ſine tumultu in continenti fieri poſſit. Injuriæ namque, lites, turbæ, earumque cauſſæ & occaſiones, ac rixæ in civitate maximopere ſunt præcavendæ.

XXII.

Damnum vicino per ſepimenti protractionem datum reſtituendum, ac præterea arbitraria pœna ejusmodi factum illicitum, quod rixis ac litibus anſam præbet, puniendum eſt. Vid. Ordin. Provinc. Bavar. *tit.26. art.1.* Ubi ita cavetur: Thut jemand den andern Schaden an ſeinen Gärten durch überzäunen, iſt, daß ſich jener, der den Schaden genommen hat, mit Lieb und Beten gäntzlich vertragen, oder ihme den Schaden bezahlen läſſet, nach der Nachbarn Rath, der ſoll gegen den Richter kein Entgeltung haben. Wäre aber der Schaden fürſetzlich, oder aus mercklichen Unfleiß beſchehen, und der, welcher ſolches gethan, ſchwiege darzu ſtille, und begehrte nicht ſelbſten den Schaden abzuthun, und alles wieder in vorigen Stand zu ſtellen,

ſtellen, derſelbe ſoll durch den Richter der Gebühr nach, und ernſtlich geſtrafft werden.

XXIII.

Porro quæritur: Si ſepimentum ſit commune, illudque ruptum fuerit, vicinus autem pro parte id reficere nolit an ad refectionem illius cogi poſſit? Affirm. Implorari poteſt officium Judicis, qui ſub pœna refectionem vicino injungat. Si alter vicinorum ſolus impenſas in refectionem fecerit, portio vicini vel judicio negotiorum geſtorum, vel communi dividundo, repeti poteſt, *vid. l. 4. C. commun. divid. l. 4. §. 3. & ſeq. ff. eod.* Præterea ad reſtitutionem damni tenebitur vicinus, ſi negligentia refectionis neceſſitate per incurſum pecudum alteri prædio illatum fuerit.

XXIV.

Sunt etiam ſepimenta, quæ bannalia dicuntur, Bannzäune, quæ ſubditi circa prædia facere coguntur. De his eſt conſtitutio Bavarica, *ſub tit. 25. artic. 1.* ubi dicitur, Es ſollen die Bannzäune gezäunet und befried ſeyn an S. Georgen-Tag; wer das nicht thut, ſo mag der Fronboth erforſchen, wes die Lüken ſey, derſelb ſoll darnach den Fronbothen 12 Pfennig geben, auch der Fronboth demſelben gebieten, zu frieden, in 8. Tagen, thäte derſelbe das nicht, und geſchehe jemand Schaden darvon, der iſt dem Gericht ſchuldig die Buß nach Ermeſſigung deß Richters, und ſoll darzu jenem ſeinen Schaden abthun? Videatur etiam Conſtitutio Provincialis Saxo-Gothana *part. 2. cap. 3. t. 10. ibi:* Es ſollen die Schläge, und Befriedigungen der Gärten, ſo in verwichenen Kriegs-Zeiten eingangen, von neuen angerichtet werden, darauf die Beamte, Gerichts-Herren, ſonderlich vermittelſt der Schultzen auff den Dörffern, fleißige Auffſicht führen ſollen, &c.

XXV.

De hortis ulterius quæri poteſt, 1. *An quis domum ſuam*

cauſſa hortum faciendi diruere poſſit? Quod neg. *per l. an in totum C. de ædif. privat. l. Senatus pr. de contrah. emt. l. cætera §.1.& §. hoc Senatus de L. 1. l. ſi quis C. de ædif. privat.* Ruinis namque ædium civitas deformari non debet. Cæpoll. *de ſervit. urb. præd. cap. 76. n. 6.* ubi ait, hoc eſſe notandum contra multos, qui diruunt domos, & faciunt viridaria. Et licet forte domus aliquo caſu, puta incendio, ruina, vel hoſtium occupatione deſtructa fuerit, non tamen permittendum, ut ex area hortus, vel viridarium fiat, qua de re peculiaria civitatum ſtatuta & conſuetudines exſtant, quæ omnino tenendæ.

XXVI.

Quæritur II. *An liceat hortum ad pratum perducere?* Affirmat. Cæpolla *d. l. n. 7. per l. apud Trebatium 3. §. Si vicinus. 2. de aq. & aq. pulv. arcend.* ubi pro voc. *arvum* vulgata legit hortum. Godofred. *in not. ibid. lit. d.* Sic ex prato vel agro hortum facere licebit, auff den Feldern und Plätzen, welche nicht Garten-Recht haben, mögen wohl Garten-Früchte gebauet werden: modo ratione paſturæ, decimarum, tributorum &c. Magiſtratui vel tertio non præjudicetur, ac ſtatuta loci non repugnent; Hiſce enim ex publica ratione libertas iſta immutandi prædia, eorumque culturam juſte limitari ac reſtringi poteſt. Uſufructuarius autem, qui Dominus prædii non eſt, non poteſt viridiarium, in quo habet uſumfructum, ad alium modum, licet meliorem convertere. *l. ſi cui. §. ſed ædium, de uſufr.*

XXVII.

Quæritur III. *An domum habens juxta vicini hortorum, ex illa quidquam in hortum vicini ponere poſſit?* Neg. *l. 1. & ibi Angel. de ſerv. urb. præd.* Et ideo, inquit Cæpoll. *d. l. n. 9.* Si habeo Palatium juxta hortum tuum, licet habeam in pariete meo verſus hortum tuum multas feneſtras, & per mille

Digitized by Google

mille annos tenuerim, tamen in horto tuo poteris ædificare dimiſſo legitimo ſpatio: *juxta l. fin. fin. reg.* & obſcurare lumina mea in toto, vel in parte. *l. qui luminibus. de ſervit. urb. Præd.*

XXVIII.

Quæritur IV. *Cui cedat hortus, ſi duo fratres domos legatas diviſerint, in quarum medio hortus eſt?* Quæſtionem hanc proponit Cæpolla *d. l. n. 5.* & reſpondet, quod hortus cedat illi domo, pro qua teſtator illo horto utebatur; Si hoc non apparet, illi domo, per quam habebat intrinſecum aditum ad hortum, *l. prædiis §. qui domum. d. l. 3.* Si nec hoc appareat, cedit hortus utrique domui, ſecundum Nicol. de Neapol. *in d. l.* qui ſubdit, quod ſi conſuetudo Regni diſponat, quod primogenitus habeat domum, intelligatur etiam, quod habeat hortum, quippe qui delectationis cauſa ad uſum domus paratus eſſe cenſetur, & ſic pediſſequus domus eſt.

XXIX.

Quæritur V. Si quis legaverit alicui habitationem domus, cui continetur hortus, ad quem per eam aditus habetur, an legatarius teneatur heredi aditum præſtare per domum legatam? Affirm. *per l. ult. pr. ibique Dd. de SUP. Cæpoll. d. l. n. 6.*

XXX.

Quæritur VI. Si rivus hortum meum tranſiens, ex quo eum ſitientum irrigare ſoleo, molendino publico civitatis inſerviat, ob ſiccitatem vero æſtatis aqua ad molendum vix ſufficiat, an nihilominus partem aquæ ad irrigandum hortum meum derivare poſſim? quod negandum videtur cum publica civitatis utilitas, atque neceſſitas non permittat, ob privati hominis particularem utilitatem, molæ uſum impedire. Præferendum igitur hic, quod publice utile eſt, ei, quod privatorum uſibus inſervit. Extra hunc vero neceſſitatis caſum

Digitized by Google

irrigatio horti libera manet, quamvis ex flumine publico ſine conſenſu ſuperioris ea fieri non debeat; *per jura vulg.*

XXXI.

Quæritur VII. *An fructus ex ramis arborum, decidentes in hortum vicini, ad hunc pertineant?* De jure communi licet tertia quaque die fructus colligere & aufferre, & ſi vicinus id prohibere velit, competit adverſus eum interdictum de glande legenda. *l. un. ff. de glande leg. l. Julianus 9. §. 1. ad exhib.* Poſt tertium vero diem eos colligere non licet, cum poſtea putreſcere ſoleant; pro derelicto igitur habiti vicino cedunt. Sed hodie conſuetudine hoc jus abrogatum eſſe, teſtatur Joh. Schneidew. *ad §. 31. Inſt. de Rer. diviſ.* Weſemb. in Parat. *tit. de gland. leg.* De jure autem Saxonico fructus ex ramis in hortum vicini propendentibus decidentes, ad ipſum vicinum pertinent. Landr. *lib. 2. art. 52.* Weichbild *artic. 126.* ubi dicitur: Seiner Bäume Zweige ſollen nicht hangen ſeinem Nachbarn zu Schaden. *Gloſſa ibid. n. 4.* Ob du dein Obſt ſchüttelſt, was davon in deines Nachbarn Hof fället, das iſt und bleibet ſein. Diß verſtehe auch, ob du das Obſt ohne deines Nachbarn Schaden auffleſen mögeſt. Coler. *part. 1. deciſ. 25.* Schultz. *Synopſ. Inſtit. de Rer. diviſ. lit. 11.* Vulgo dicitur, der Uberhang. add. Carpzov. *Jur. for. Sax. Part. 2. Conſt. 35. def. 25.* ubi ſequens præjudicium adducitur: Stehen in euren Garten etzliche Obſt-Bäume hart an dem Zaune, alſo, daß die Zweige in eures Nachbarn Garten hangen, und wann ihr ſelbige Bäume ſchüttelt, die Früchte von ſolchen Zweigen in des Nachbarn Garten fallen, ſo verbleiben ſolche Früchte nach Sachſen-Recht dem Nachbar billig, und ihr ſeyd dieſelbe in ſeinem Garten uffzuleſen nicht befugt. Ratio hujus juris hæc eſſe videtur, quod arbor ad materiam poſita in vicini fundum radices agat, & ex eo naturale alimentum ſuum habeat; Et quod rami in fundum noſtrum propendentes umbra

umbra ſua ei noceant. Præterea hoc jure rixæ & lites, quæ inter vicinos de glande legenda facile oriri poſſent optime præcaventur. Cæterum differentiam juris Civilis & Saxonici, in hac re nullam agnoſcit D. Joh. Thomæ. *Tract. de nox. animal. cap. 16. num. 9. & ſeqq.* qui putat, mentem Gloſſæ ad Land-Recht *lib. 2. art. 52.* & Weichbild in *art. 126.* non fuiſſe, proferre aliquid ſingulare, in quo jus Saxon. a civile jure differat, ut quidem vulgo interpretibus viſum fuit, quamvis collegia juridica hodie ei opinioni ſubſcripſerint.

XXXII.

Qui vero, ſi vicinus tam iniquus ſit, ut deneget alteri den Uberhang; Licebitne vicino propria auctoritate ramos ſuccidere? Ita docent Schneidew. *in §. Si Titius n. 5. de Rer. div.* Weſemb. *d. l.* Ludov. Fachſ. *differ. jur. Civ. & Sax. 14.* Verum nobis mitior ac tutior ſententia placet, qua querelæ, rixæ, & injuriæ inter vicinos præcaventur, ut ſcilicet vicinus imploret officium Magiſtratus, qui mandato pœnali injungat præſtationem fructuum, qui, jure des Uberhangs, vicino debentur. Id etiam monendum, vicinum petendo ex arbore aliqua den Uberhang, alteri poſſeſſionem arboris iſtius tacite concedere, adeoque non eſſe audiendum in poſſeſſorio, ſi poſſeſſionem ſibi adjudicari petat. Ita nuper in cauſſa quadam inter N. & N. viſum fuit.

XXXIII.

Quæritur VIII. *An liceat mihi radices, quas vicini arbor in meum fundum porrexit, recidere?* Neg. *per l. 6. §. 2. arb. furt. cæſ.* late Hieron. Mag. *lib. 4. miſcell. cap. 7.* D. Struv. *tr. de vindict. privat. cap. 6. aph. 7. n. 4.* Sed agendum erit negatoria: Jus tibi non eſſe radices in meum fundum immiſſas habere; Quæ tamen actio ex mente D. Joh. Ott. Taboris, *ad tit. arbor. furt. cæſ. th. 23.* ad effectum interdicti competere intelligenda eſt, ut niſi vicinus radices adimat, ipſe

adimere

Digitized by Google

adimere queam, tuque tum interdicto de arboribus cædendis prohibearis mihi adimere volenti vim facere. *l. 1. §. 2. & 6. de arb. cæd.*

XXXIV.

Quæritur IX. *An liceat arborem ex vicini ædibus* (i. e. urbano prædio hortis ſeu ſolo inſtructa) *noſtris ædibus impendentem exſcindere?* Reſp. Si Dominus arboris pertinax ſit, & arborem adimere, ac moleſtiam vicino tollere nollet, ſuccidere poſſe vicinum arborem iſtam & quidem a ſtirpe, ne facile repullulet, & denuo moleſtiam faciat. *l. 1. §. 2. de arb. cæd.* Tabor. *d. l. th. 22.* Si vero arbor ex meo agro in alienum agrum pendeat, ac vicino agro umbram faciat, eam vero Dominus amputare nolit, licet mihi quindecim pedes a terra altius eam circumcidere: Idque eſt ex LL. XII Tabb. Cujac. *ad l. 4. §. ſi quis. ſi ſerv. vindic.* Coll. Jur. Arg. *ad tit. de arbor. cæd. th. 6.* Fachin. *lib. 3. conſ. 7. n. 1. & ſeqq.* Adimere enim volenti vim fieri, Prætor prohibet. *l. 1. §. 6. de arb. cæd.* Idque hic eſt ſublucare, beſchammeln, quaſi ſubter lucem mittere. D. Tabor. *d. l.* Cum vero ſuccîſio ramorum atque arborum, quæ privata fit auctoritate, nunquam non inter vicinos rixas, odia, injurias, exacerbationes animorum & cædes cauſſare ſoleat, hoc cumprimis ævo, quo omnis charitas refriguit, ac rarisſima inter vicinos eſt concordia, tutius forte erit, pertinaciam vicini hoc caſu auctoritate judicis coërceri.

XXXV.

Quæritur X. *An liceat animal alienum, quod hortum noſtrum ingreditur, ac damnum dat, exturbare, aut occidere?* De Jure civili licet abigere, ſed ut ſuum, id eſt, ſine damno, alias ex L. Aquilia abigens tenetur. *l. Quintus 39. §. 1. 1. ad L. Aquil.* quod idem etiam ad caſum præbiti veneni extendunt Panormitanus *ad cap. ſi quis n. 2. de injur.* Publit. *ad conſuet. Arvern.*

Arvern. tit. 28. art. 13. num. 3. ut teneatur etiam, qui eſcam venenoſam projecit; quale exemplum ſuperioribus annis vidimus, ubi Theologus quidam hortum ſuum defendens, venenum gallinis vicinorum involantibus propoſuerat, propter quod is multorum reprehenſionem incurrit, magnaque incommoda ac lites ſuſtinuit: Sane in anſeribus, gallinis & ſimilibus volatilibus Domino horti quidam poteſtatem ſibi ipſi jus dicendi, & interficiendi talia animalia concedunt. Zobelius *part. 4. differ. jur. Civ. & Saxon. 10. n. 3.* Boëtius *in conſuet. Bituric. tit. 10. §. 5.* Gallinas in horto inventas de conſuetudine occidi poſſe teſtatur. Verum, utut ſecundum ſtatuta quædam & conſuetudines locales, de quibus vid. D. Joh. Thomæ. *tract. de noxia animal. cap. 26. num. 5.* hoc permiſſum ſit, jure tamen Romano defendi vix poteſt. Secundum Saxonicum Weichbild *art. 120.* gallinis, ſi noceant, alæ præcidi, non vero occidi debent. Textus ait: Fliegen Hüner in eines andern Mannes Hauß (oder Garten) und thun ſie ihm Schaden, er mag ſie begreiffen, und ihnen Fittich abhauen, und mag ſie wieder heim ſenden. Quoad cætere vero animalia, quæ damnum agris vel hortis noſtris inferunt, Jure Saxonico diſtinguitur, utrum animal ſit tale, quod pignorari poſſit, an vero ferocius, quod capere volentem non admittat. Poſteriore caſu liberum eſt Domino vel abigere pecus, & illud adſumtis duobus viris ſequi in domum Domini, vel expellere per canes. Land-Recht. *lib. 2. art. 40. gloſſ. Latin. ad lib. 2. art. 47. lit. c.* Colex. *dec. 136.* nec tenebitur expellens, ſi per canes animal vulneratum vel occiſum fuerit. Land-Recht. *d. l. vid. pluribus D. Thomæ dd.* Priori autem caſu licebit noxam pignorare: quod jus pignorandi non tantum Jure Saxon. verum etiam Germaniæ moribus hodie obtinet. Vid. Berlich. & Carpzov. *ad Conſtitut. Saxon.*

Digitized by Google

XXXVI.

Quid vero, ſi vicinus, licet ſæpe monitus, per negligentiam (ut nonnunquam fieri ſolet) hortum ſuum nullo ſepimento muniverit, & ſic alienum pecus ingrediens damnum dederit, anne pignoratio, damnique reſtitutio juſta erit? Negandum videtur, quod culpa ſua Dominus damnum patiatur, dum hortum monitus non claudit, quem tamen, aliorum exemplo, claudere poſſet ac deberet. Damnum igitur, quod quis ſua culpa ſentit, non ſentire videtur. Cæterum cum ſuperioribus annis in turbis bellicis Germaniæ multis in locis ſepimenta aliaque prædiorum munimenta eſſent rupta ac deſtructa, reſtitutio damni, forte per depaſculationem animalium dati, non adeo rigoroſe fuit petita, cum eo tempore calamitoſiſſimo ubique fere hortorum ruſticorum clauſura & munitio negligeretur.

XXXVII.

Quæritur XI. *An liceat ad defendendum hortum foveam facere, ut pecus in eam incidens pereat?* Sic quidam volunt *per l. qui foveas 28. pr. ad L. Aquil.* Sed rectius negatur cum Panormitano & Publitio; *ſupra cit. loc.* quos ſequitur D. Thomæ *d. tr. c. 26. num.* 2. Secus eſt, ſi fovea ad alium uſum facta fuerit, & pecus forte in ea perierit. *Vid. Leges Georgicæ Juſtiniani tit. 4. §. 5.* ubi, ſi animal, hortum vel vineam ingreſſum vel ingredi volens, in vinea foveam vel ſepem horti inciderit, ac perierit, Dominus horti ac vineæ indemnis eſſe jubetur.

XXXVIII.

Quæritur XII. *An liceat iter facienti, ſine crimine furti, hortum vel vineam (non clauſam) ingredi, & in eo pomum vel uvam decerpere, ſi ea illico veſcatur?* Affirm. *per text. ſacrum Deuter. cap. 23. verſ. 24. & ſeq. can. diſcipulos 26. de conſecrat. diſt. 5.* dummodo id fiat, ſine vaſtatione aliqua, pro commo-

commoditate tantum & uſu neceſſario, ut loquitur Imper. Fridericus *in l. ult. 2. feud. 27.* quod tamen ipſum hodie non ubique impune fieri cum experientia teſtatur Bocer. *tr. de pœna furti. cap. 2. n. 105.* D. Tabor. *in Analyſ. art. 167. Conſt. Carolinæ th. 8.* add. D. Thomæ. *d. tr. cap. 15. num. 24. & ſeqq. Diſſert. noſtr. de præſidio neceſſit. contr. leg.*

XXXIX.

Quæritur autem XIII. *Qua pœna adficiendi fructuum hortenſium fures?* Exiſtimat Carpzov. *pract. Crimin. part. 2. quæſt. 83. n. 35.* in furto fructuum, nunquam capitalem; ſed tantum arbitrariam & extraordinariam quandam coercitionem relegationis aut carceris mulctæ, locum habere; cum judex nunquam certus eſſe poſſit de corpore delicti, ſeu de quantitate iſtarum rerum ablatarum. Noctu tamen commiſſum in hortis furtum ſeveriorem caſtigationem exigit, cum nocturna iſta ſubreptio, animum plane malignum redarguat, adeoque nullam excuſationem admittat, ſic, ut proditoribus etiam ejusmodi fures æquiparentur apud Senec. *declam. ult. in fin. vid. Ordin. Crimin. Caroli V. art. 167.* verb. wo aber jemand bey Tage eſſende Früchte nehme. & *artic. ſeq.* verb. als bey Nacht. Tabor. *d. l. th. 6.*

XL.

Cum vero furta in agris, vineis, ac hortis creberrima eſſe ſoleant, utile eſt, vigiles, cuſtodes ac defenſores conſtitui, qui alicubi Fluhr- oder Feld-Schützen, it. Wein- oder Gärten-Hüter, appellantur. De his eſt Ordinatio Provincialis Saxo-Gothana *part. 2. cap. 3. tit. 27. ubi hæc leguntur verba:* Dieweil die Feld- und Garten-Dieberey faſt gemein iſt, und niemand das Seinige allda recht behalten kan, auch durch Wieſen, Aecker und Gärten unnöthiger Weiſe ungebührliche Wege gemacht werden, aber billich dahin zu ſehen iſt, wie daß denſelben Stehlen und ſchädlichen Beginnen aufs beſte geſteuret, und jeder

D 2 bey

bey dem Seinigen erhalten werden möge: Als wollen wir, daß man bey allen Städten, Flecken und Dörffern, unſerer Fürſtenthümer und Lande darauf bedacht ſey, damit ein oder mehr geſchworne Schützen geordnet, und dieſelbe bey Antretung ihrer Dienſte ernſtlich befehliget werden, auff ſolche Feld- und Garten-Diebe, und diejenige, ſo ſonſten in Feldern ſchaden thun, zu Tag und Nacht gute Anſſicht zu haben, und niemand hierinnen nachzuſehen, ſondern diejenige, welche über der That betreten werden, alſobalden zu pfänden, und die Pfande zum Warzeichen in die Gerichte, alldar ihnen hingegen zu ihrer Pfandgebühr verholffen werden ſoll, nebſt umſtändlichen Bericht, wie es umb den verübten Diebſtahl oder Schaden bewant, einzulieffern.

XLI.

Quæritur XIV. *An liceat furem nocturnum in horto deprehenſum ſclopeta trajicere, vel haſta confodere?* Affirmandum videtur, ſi fiat pro defenſione ſui ipſius vel fructuum ſuorum, & quis furem inclamatum non cognoverit, nec capere potuerit. Vid. Polyd. Ripa. *tract. de nocturn. tempor. cap. 14. n. 38* Damhud. *pract. Crim. cap. 78.* Carpzov. *pract. Crim. q. 32. n. 38.* Si vero hæ circumſtantiæ abſuerint, furis occiſor extraordinaria relegationis, carceris vel mulctæ pœna plecti poteſt.

XLII.

Sed Quæritur: *An liceat talia inſtrumenta, quæ vulgo* Selbgeſchoß *dicuntur, in ſepimento ponere, quibus fures nocturni levi attactu perimuntur?* Hiſce quidem inſtrumentis alicubi feris prædia devaſtantibus inſidias ſtrui, novimus, eorum tamen uſus contra homines non adeo probandus videtur, cum ſurreptio comeſtibilium, pomorum puta, pyrorum, nucum &c. non adeo periculoſa ac damnoſa ſit patrifamilias, ut aliarum rerum domeſticarum, ſæpe pretioſarum. Ea tamen inſtrumenta, quæ ſepimentis injecta,

furum

Digitized by Google

ſurum pedes ac crura occulte vulnerant, (vulgo Fußeiſen dicta,) recte adhibentur, ut docet quorundam locorum uſus.

XLIII.

Quæritur xv. *Qua pœna adficiendi, qui arbores furtim nocendi animo ac petulanter cædunt?* De jure Rom. variæ competunt actiones, de quibus Dd. *ad tit. de L. Aquil. & ad tit. arbor. furtim. cæſ.* Conſtitutio criminalis *Caroli V. art. 168.* conſuetudinem cujusque regionis ſervari vult. De Jure Saxon. cædens præter æſtimationem arborum molctam triginta ſolidorum ſolvere, vel pro ratione circumſtantiarum, ſeveriorem pœnam luere debet, *vid. Conſtitut. Elect. part. 4. conſt. 37.* Carpzov. *pract. Crim. quæſt. 83. n. 7. Ordin. Provinc. Saxo-Gothana. part. 2. c. 3. tit. 26.* ubi dicitur: würde jemand einen Obſt-Baum oder Weyden, dem andern zu Schaden muthwilliger Weiſe abhauen, der ſoll, ſo offt es geſchiehet, mit dem Gefängnüß geſtrafft, und do er des mehr denn eines übers führet, letzlich des Lands verwieſen werden. Qui vero arbores lucri faciendi gratia furantur, pœnæ furti ſubjacent. Coler. *part. 1. deciſ. 144. & ſeqq.* Stephan. *ad art. 168. Ordin. Crim.* quamvis loco pœnæ ſuſpendii fuſtigatio plerumque dictetur. Carpzov. *d. q. n. 24.*

XLIV.

Quæritur xvi. *Si examen, ſeu nova apum ſoboles ex alveari in horto meo poſito in vicini hortum evolarit, ibique conſederit, an vicino adquiratur?* Affirm. ſi inſcio & ignorante Domino emigraverit, licet vel maxime Dominus poſtea eam viderit, & ex ſuis alveis evolaſſe probare poſſit, propterea, quod illa ſemel ejus dominium evaſerit, & in naturalem libertatem ſe receperit, ideoque merito fit occupantis. *p. 12. Inſt. de R. D.* Schneidew. *ad p. 14. d. t. num. 3.* Berlich. *p. 5. concl. 50. n. 14.* Si vero Dominus apum eam ſobolem novam

 evolare

evolare viderit, & inſecutus fuerit, illam non amittit, nec ſi alius prævenerit, & ceperit, illius fiet, ſed Domino reſtituere tenetur. *l. 5. p. 4. de ARD.* Idem jure Saxon. diſpoſitum eſſe ait D. Struv. *a. l π. tit. de acq. rer. dom. th. 16.* quod *in artic. 119.* Weichbild. ſolum dicatur, quod non ſtatim ejus, qui perſequitur, ſit examen, quippe cui difficilis poteſt eſſe perſecutio, vel qui prohiberi poteſt ab ingreſſu fundi, ſed ipſe potius, in cujus fundo conſedit, poſſit includere & retinere. Verum D. Carpzov. *part. 4. Conſtit. 36. def. 4.* differentiam inter jus Civile & Saxon. inducit; hoc jure, examen apum ſimpliciter vicino adquiri ait, per text. Weichbild. *art. 119.* ibi: Fleucht ein Bienſchwarm aus eines Mannes Hauß oder Hoff zu ſeinen Nachbarn, er iſt den Schwarm näher zu behalten, denn jener, der ihm nachfolget, denn die Biene iſt ein wilder Wurm. Ibidem adducit reſponſum, his verbis: Hat euch am 9. Junii jüngſthin ein Bienſtock geſchwärmet, welchen jungen Schwarm euer Weib zwart angeklungen, ſich aber derſelbe, weil ihr ein klein Gärtlein habt, in euers Nachbarn Garten, etwan in drey Meßruthen lang, angehangen: ſo möchte euch bemelter euer Nachbar ſolchen eingefangenen Bienſchwarm, vermöge Landüblicher Sächſiſcher Rechte, woferne bey euch ein anders nicht hergebracht, wiederum auszuantworten, und abfolgen zu laſſen, wider ſeinen Willen nicht gedrungen werden. In hac tamen re conſuetudines locorum variant, quæ ſunt attendendæ. Schneidew. *d. l. n. 5.* Carpzov. *d. l.*

XLV.

Quæritur ulterius: *Si apes alvearia ſua in totum non deſerunt, ſed ſolummodo victus cauſa evolant, an quis eas in horto vel campo ſuo repertas capere poſſet?* Ita videtur dicendum per Gloſſ. Weichbild. *d. art. n. 10.* ubi ait: Wenn eines Bienen ausfliegen, und über die Gaſſen, oder über des Nachbars Zaun kommen, ſo mag ihnen der Herr nicht nachfolgen, ſondern

ſie

Digitized by Google

ſie ſind deſſen, der ſie fähet. Verum Gloſſa eſt intelligenda de ejusmodi evolatione, quæ regreſſum non habet. Apes iſtæ manent in Dominio noſtro, quamdiu evolant ac revolant. *l. 5. p. 2. & ſeq. de ARD.* Moller. *ad Conſtit. Saxon. part. 4. Conſt. 36. n. 4.* Berlich. *d. l. n. 17.*

XLVI.

Quæritur XVII. *An decimæ ſolvi debeant de his, quæ in hortis naſcuntur?* Affirm. *per cap. quicunque & cap. omnes decimæ de decim.* Cæpoll. *de ſerv. urb. cap. 76. n. ult.* Speidel. *Specul. notab. verb.* Zehend. Dicitur: Der Kleinzehend, der von Obſt und von auf den Bäumen Wächſe gerichet wird, prout loci conſuetudo & obſervantia fert. Item, Garten-zehend. Vid. Jus Bavaric. *tit. 28. art. 14.* von Gartenzehend, ubi cavetur: welche von den geringen Früchten, als Ruben, Kraut, und dergleichen, die ſie in die Gärten gebauet, kein andern Zehend, als den Garten-Pfennig, oder von Alters her gar nichts gegeben, die ſollen auch darbey gelaſſen, und von ihnen kein ander Zehend begehrt werden. Da aber jemand ſolche ringe Früchte in die Felder, und dargegen das Getraid in die Gärten bauen würde, ſoll er davon den Zehend, von den Garten-Getraid, ſo von neuen in die Gärten gebauet wird, ohn alle Weigerung zu geben ſchuldig ſeyn. Wo auch jemand ſeinen Garten erweiterte, ſoll er von ſolchen neuen Einfang, dem Zehend-Herrn, der zuvor auff ſolchem Grund den Zehend gehabt, den Zehend von denjenigen Früchten, die hernach auff ſolchen Grund angebauet werden, reichen, oder ſonſt ſich der Gebühr nach mit ihme vergleichen. Vid. Mandatum Johannis Georgii, Epiſcopi Bambergenſis, *de an. 1628.* apud Addition. Beſoldi, *Theſ. pract. verb.* Zehend. Ubi dicitur: daß ſich etzliche unterſtanden, weite Orth Feldung an ihren Häuſern zu verzeunen, zu verſchrancken, den Zehenden von Getraid, Wießmatt, und auff den Bäumen, ſie darein gebauet, allein der Verzäunung

und Verſchranckung halber ungebührlich uffzuhalten, oder auch wohl unverzäunt auszuziehen, ꝛc.

XLVII.

Quæritur XVIII. Si civis in horto ſuo ſuburbano domum habeat, an ſine præſcitu magiſtratus, pro libitu poſſit in eam habitandi gratia recipere, quem velit? Neg. publice namque intereſt Magiſtratum ſcire, quales homines ſint in civitate vel provincia, ne fures, latrones & malæ famæ homines recipiantur. Vid. Ordinat. Provinc. Saxo-Gothana. *part.* 2. *c.* 3. *tit.* 27. ubi dicitur: In die Gärten-Häuſer ſoll niemand, der nicht das Bürger- oder Nachbar-Recht des Orths hat, ohne ſonderbahren der Obrigkeit Vorbewuſt geſetzt werden.

XLVIII.

Quæritur XIX. *An ſervitus imponi poſſit, ut in horto alterius pomum decerpere, aut ſpatiari, aut cœnare in eo liceat?* Quæſtionem hanc proponit, ac negative decidit JC. Paulus *in l. 8. ff. ſervitut.* Cujus ratio eſt, quod ea facultas ad utilitatem prædii dominantis nihil pertineat, niſi remote, & ſecundum quid, quatenus forte fundus ob hanc commoditatem pluris vendi poſſit, quod tamen tanquam incertum & extra fundum quæſitum, in hac ſervitutum materie, quæ intereſſe prædiorum *principaliter* ſpectant, non attenditur. Joh. Superior. *in d. l. 8. n. 1.* quem ſequitur D. Frantzke *ad π. t. de ſervit. n. 73.* Quæritur autem ab Interpretibus, quale jus dicendum ſit, facultas iſta in horto alterius competens? Mire fariant auctores noſtri; Nobis eorum arridet ſententia, quia eam neque uſumfructum, nec uſum, nec merum jus perſonale, ſed genus quoddam anomalis ſeu irregularis alicujus ſervitutis perſonalis eſſe volunt. poſt Petr. Cyn. Coraſ. & alios Frantzk. *d. l. n. 76.* D. Struv. *ad π. tit. commun. præd. th. 33.*

XLIX.

Quæritur xx. *An ſingulis hortorum arboribus a Principe certa acciſia (ut vocant) vel gabella imponi poſſit?* Ut hanc quæſtionem moveamus, occaſionem dedit miniſter quidam Aulicus & Cameralis, qui aliquando Principi ſuo impoſitionem hujus generis acciſiæ perſuadere voluit. Verum ut omnes eſculentorum acciſiæ admodum odioſæ ſunt, & miſellæ cumprimis plebeculæ oneroſæ, ita & hæ novitate ſua odioſiſſimæ, minimeque probandæ, niſi ex ſubditis mancipia facere velis, quod proh dolor! hodie multis in locis Germaniæ noſtræ fieri, experientia docemur. Ejusmodi improbis novorum onerum Architectis pro catena aurea, laqueus in præmium deberetur. Non tamen acciſias hortorum fructibus impoſitas ſimpliciter improbamus, ſed in urgentiſſimæ neceſſitatis publicæ caſu moderatas omnino admittimus, cumprimis in iis locis, ubi præcipui & maximi proventus ſubditorum ex hortis ſunt. Vid. Caſp. Klock. *de contrib. cap. 1. & 2.* Tract. noſtr. *de Regali Salin. jure. cap. de vectigali Salis.*

L.

Denique monendum eſt, eum, qui eſt in hortis, ſive in ædificiis continentibus, de jure noſtro præſentem dici. *§. ſi vero aliquis. ibique gloſſ. in verb. præſens. Inſtitut. de ſatisd. l. præſens. & l. ſeq. ff. de procurat.* Appellans tamen non dicitur habere facultatem adeundi judicem præſentem, qui eſt in hortis. *l. 1. l. adeundi. quando appell. Cæpoll. de ſerv. urb. cap. 76. n. ult.*

MANTISSA.

Von Zaun-Recht.

Jus Bavaric. *lib. 3. tit. 16. art. 2.* **Wie die angebaueten Felder ſollen verfried werden.**

Nachdem ſich die Baursleuthe und ander, an etlichen

Orthen in unſern Fürſtenthümen faſt beklagen, wie ihnen an ihren angebaueten Feldern zu Winters-Zeiten, und ehe man ſonſten der Zeit, und gemeinen Gebrauch nach pflegt die Felder zu verfrieden, durch das Viehe, auch ſonſt mit reiten und fahren, Item durch die Förſter, Jäger, und auch diejenige, ſo mit den Stecknetzen ausgehen, mercklicher Schade geſchehe, daraus denn ihnen an ihrer Nahrung Mangel erfolget, und das Getraide unnützlich dardurch verderbet würde. So ordnen und gebieten wir mit Rath unſerer Landſchafft, daß nun füran die angebaueten oder Saat-Felder, an den Orthen, da man ohne das der Gelegenheit nach, des Verfriedens zur Sommer-Zeiten im Gebrauch iſt, im Winter ſo wohl als im Sommer nothtürfftiglich verfriedet werden, darob man denn ernſtlich halten, und ſolchen obvermeldten Schaden fürkommen ſoll. Wo auch jemand Förſter, Jäger, oder andere den Baursleuthen ihr angebauetes, ſonderlich das erwachſene Getraide, mit ihrer Unbeſcheidenheit fürſetzlich verderben, ſoll demſelben das Weydewerck auf drey Jahr niedergelegt, und ſie dannoch zu Erſtattung des Schadens angehalten werden. Es ſollen ſich auch die Bauersleuthe an Orthen, da ſie es thun könten, befleißigen, lebendige Zäune von Hagedorn, oder dergleichen zu machen, und hiermit das Fried-Holtz zu erſparen.

TANTUM

De Jure Hortorum.

FINIS.

TRACTA-

Digitized by Google

TRACTATIO
DE
CONVENATIONE,
vulgo Kuppel=Jagten.

MEMBRUM I.

I.

JUre Gentium ac Civili Romano cuivis, etiam in alieno fundo venari permiſſum eſſe, non habito ullo reſpectu, cujus loci iſtius jurisdictio vel proprietas ſit, vulgo notum eſt. *§. feræ. ibique Dd. commun. Inſtitut. de RD.* Pruckmann. *cum alleg. in §. venatio c. 6. n. 1.* Ludov. Molin. *de J. & J. tr. 2. diſp. 41. pr.* Heig. *lib. 1. qu. 15. n. 13. & ſeqq.* Iſta autem venandi libertas, ſucceſſu temporis, Germaniæ noſtræ moribus, admodum reſtricta ac limitata, immo plebeis ac ruſticis, multis in locis, plane adepta fuit; jure an injuria, hic non diſputabimus, perſuaſum tamen nobis eſt, non injuſtis ex cauſſis, de quibus paſſim videantur auctores, id factum fuiſſe.

II.

De conſuetudine autem Germaniæ Jus venandi inter Regalia referri cœpit. Mod. Piſt. *vul. 2. conſ. 14. n. 23. & ſeqq.* Everhard. Jur. *conſ. 10. n. 9. vol. 1.* Knichen. *tract. de privil. Saxon. de non provoc. cap. 5.* quod cum notorium ſit, fruſtra a quibusdam in dubium vocatur. Et quamvis Henr. Roſenthal. *de feud. cap. 9. concl. 94.* quem ſequitur Thom. Merkelbach. *apud Klock. vol. 1. conſ. 10. num. 374.* qui etiam Gilkenium. *de præſcript. p. 1. cap. 6. num. 71.* conſentientem ibidem adducit, id de venatione majorem ferarum, der hohen Jagten, accipiat, venationem autem minorem inter

 ſim-

Digitized by Google

ſimplicia jurisdictionalia referre malit Thom. Michaelis. *ap. Klock. tom. 1. conſ. 29. n. 627.* Verius tamen videtur, indiſtincte jus venandi Regalibus accenſeri, licet non negemus, in quibusdam Germaniæ provinciis venationem minorum ferarum adhuc magis liberam minusque reſtrictam eſſe, quam majorum, da Freyebürſch iſt, liberiorem etiam Nobilibus permitti quam plebeis.

III.

Cum vero venatio hodie per conceſſionem vel inveſtituram Cæſaream, Principibus ac Nobilioribus Vaſallis, docente id ipſum quotidiana experientia, regaliter competere ſoleat. Knichen. *comment. ad priv. Saxon. part. 4. q. 8. n. 12.* Cujac. *lib. 5. feud. ad Conſt. Friderici de pace tenend.* ubi formaliter ſcribit: *Et ſane ab Imperatore hodie in inveſtituris feudorum ſpecialiter jus venandi Principibus & Nobilioribus Vaſallis pro beneficio concedi ſolet.* Ea certis limitibus territorii caſtri, diſtrictus, vel jurisdictionis includitur; unde etiam vulgo venationes jurisdictionis commoda & fructus dicuntur. Knichen. *de jure territ. c. 4. n. 94.* Roſenthal. *de feud. cap. 5. concl. 24. n. 3. & concl. 94. n. 8.* Ubi ait: inſpecta Germaniæ conſuetudine, & diſpoſitione textus *in §. nemo retia. de pace tenend.* fere eſſe, ut venatio in dubio, imperio aut jurisdictioni, aut Regalibus cohæreat.

IV.

Non igitur, ut olim, ita hodie permiſſum eſt, in alieno fundo venationes exercere, ſed ut ſunt certi agrorum ac jurisdictionum fines, ita & venationum aliorumque jurium certi termini ac limites, quos excedere minime licet. Vaga namque venandi licentia, cum, teſte experientia, infinitas rixas, turbas, vulnera, ac cædes inter vicinos excitare ſoleat, merito legibus coercita penitusque ſublata fuit. Non poſſumus igitur non maxime laudare Conſtitutionem Saxonico-

Electo-

Digitized by Google

Electoralem, qua cuivis, venandi jure gaudenti, ſub pœna centum florenorum, injungitur, ut intra terminos ſui diſtrictus ac jurisdictionis ſeſe contineat, nec in aliorum agris ac ſylvis venandi libertatem ſibi vindicet, quæ ſaluberrima Conſtitutio bene obſervata cauſam & occaſiones multarum litium & querelarum tollit. Verba autem conſtitutionis Divi Electoris Auguſti, *ſub tit.* daß keiner auf des andern Grund und Boden, Jagen, Hetzen, und Weydewerck treiben ſoll, *hæc ſunt:* **Als mannigfaltige Klagen an uns gelanget, wie daß von der Ritterſchafft, unter einander einer dem andern, auf ſein und ſeiner Leuthe und Unterthanen Gerichte, Grund, Boden und Güthern zu Jagen, zu Hetzen und Weydewerck zu treiben, ſich anmaſſen, daß auch hierüber, ſonderlich durch die Jugend, allerley Gezäncke, Irrung und Widerwill ſich zuträgt; Damit nun ſolche Irrunge, und die vielfältige Klagen aufhören mögen, wir uns auch zu erinnern wiſſen, daß der Hochgeborne Fürſt, Herr Moritz, Hertzog zu Sachſen, Churfürſt ꝛc. unſer freundlicher lieber Bruder Seel. und wir hiebevor auff gemeiner unſer Landſchafft Anſuchen, in einem offenen Ausſchreiben, unter andern Verſehung gethan, daß ein jeglicher Orth ſein und ſeiner Leuthe eigenthümlichen Güthern und Gehöltzen, zu Jagen, Hetzen, und Weydewerck zu treiben, und einer dem andern, auf ſein und ſeiner Leuthe Gerichten, Güther, Grund und Boden ohne ſeinen Willen zu Jagen, Hetzen, und allerley Weydewerck zu treiben ſich gäntzlich enthalten ſolle. So wollen wir daſſelbe Ausſchreiben, auff gemeiner Landſchafft unterthänige Bitte und Vergleichung hiermit erneurt haben: Erneuren und erklären daſſelbe, wie folget, nemlich, daß ein jeder mit Jagen, Hetzen und Weydewerck zu treiben, auf ſein und ſeiner Leuthe Eigenthum bleiben, und eines andern Güther damit nicht berühren ſoll, ungeacht einiges Fürwendens, daß es anders herbracht, und im Brauch gehalten,**

alles bey Pön hundert Gülden, ſo offt einer gegen den andern dißfalls verbricht, und ſolches überwunden und nicht laugnen kan, halb in unſer Cammer und die andere Helffte demjenigen, ſo den Schaden leidet und den Verbrecher angezeigt, verfallen zu ſeyn.

V.

Conſonat noviſſima Ordinatio Politica Magdeburdica Dn. *Auguſti, cap. 30. ubi ita diſpoſitum legitur:* Nachdem durch das Jagen, Hetzen, Schiſſen, und ander Weydewerck treiben, auff eines andern Grund und Boden, nicht allein an den Feld-Früchten groſſer Schaden geſchiehet, ſondern auch hierüber unter unſern Unterthanen viel Zanck, Widerwillen, und ander Unglück ſich zuträgt. So ſetzen, ordnen und befehlen wir, daß hinfürters ein jeder mit Jagen, Hetzen, und Weydewerck treiben, auff ſeinem und ſeiner Leuthe Eigenthum, Grund und Boden bleiben, und eines andern Güther, Grund und Boden nicht berühren ſoll, es geſchehe dann mit deſſelben Nachlaſſung und guten Willen, oder er wäre deſſen von Alters hero befugt und in poſſeſſione vel quaſi, darbey daſſelbe ſo lange zu ſchützen, biß er durch ordentlich Recht daraus geſetzet.

VI.

Quamquam vero laudatæ Conſtitutiones, quarum ſimiles in aliorum Principum provinciis editæ, ſimpliciter prohibere videantur, ne quis in alterius fundo venationem ullam exerceat, convenationes tamen, quas vulgo Kuppel-Jagten vocant, legitime adquiſitæ, minime cenſeri debent prohibitæ; quo faciunt verba dictæ Conſtitut. Electoralis, §. Wo aber: ubi ita legitur: wo aber einer, oder mehr, mit dem andern vermengte Güther hätten, die, oder dieſelbigen werden

werden ſich mit einander berührte Jagten, Hetzen und Weyde-werck zu treiben, unter ſich ſelbſt deßwegen nachbarlich und freundlich zu vergleichen wiſſen. Und ſollen andere ſich der Ende, einig Weydewerck zu treiben, gäntzlich enthalten. So auch etzliche von Adel wären, die vor Alters biß anhero durch Verträge, oder ſonſt mit einander, Hirſche, Schweine, Rehe und dergleichen Wildpret gejagt, die werden ſich deßwegen hinführo ſolcher Jagten halber, ihrer Gelegenheit nach zu vergleichen wiſſen. Idem Jus convenandi expreſſe probat Ordinatio Ducalis Magdeburgica, *de cap. 30.* ibi: Er hätte denn die Koppel-Jagt von Alters darauf hergebracht.

VII.

Cum igitur hactenus probatum ſit, convenationes certo modo, tam de jure quam conſuetudine Germaniæ licitas ac permiſſas eſſe, de earum natura paulo pluribus heic agere conſtituimus.

VIII.

Convenatio, jus convenandi ſeu ſimultanea venatio, vulgo dicitur Kuppel- vel Koppel-Jagt: die Samtjagt. Balth. Zahn. *ichnograph. jur. municipal. cap. 75. n. 9.* item Coppeljaid: Mitjagt: corrupte a copula, ut apparet; ſicuti *copula canis* exponitur eine Koppel Hunde, Land-Recht. *lib. 2. art. 61.* Joh. Gryphiander. *Oecon. legal. lib. 1. cap. 18. num. 19.*

IX.

Eſt autem convenatio jus ſeu poteſtas, qua in alieno fundo, cum ipſo Domino vel tertio quodam, ſimul venari licet. Hanc definitionem, ſeu qualem qualem deſcriptionem, quæ ſequuntur, declarabunt.

X. Differt

Digitized by Google

X.

Differt ſimultanea venatio Kuppel-Jagt, a venatione v. g. inter duos vel tres fratres, ejusdem fundi poſſeſſores, communis, gemeine Jagten: v. g. Wenn ihrer viele eines Geſchlechts ein Dorff haben, oder ihrer viele hätten vermengete Güther, und faſt gleichviel und ſämmtliche Gerichte. Convenatio, uti hic accipitur, eſt in alieno fundo, communis autem venatio in communi & noſtro. Alii tamen terminos promiſcue accipiunt.

MEMBRUM II.

CONVENATIO CUI ET QUATENUS COMPETAT.

I.

CUm juxta ſuperius tradita, in alieno fundo venari nemini liceat, ſponte ſequitur, quod, qui convenationem ſeu ſimultaneam venationem, in alienis agris vel ſylvis ſibi adſerat, id probare debeat. Præſumtio namque eſt pro naturali prædii libertate. Venationes autem ad inſtar ſervitutis in alieno ſeſe habere, vulgo traditur. Merckelbach. *apud Klock. vol. 1. conſ. 8. n. 234. & num. 249.* Generoſ. Dn. a Seckendorff. *part. III.* Teutſcher Fürſten-Staat, *cap. 3. n. 4.* Ubi ait: Daß ordentlicher weiſe ein jeder Jagt-Herr auf ſeinem und ſeiner Unterthanen Grund und Boden des Jagens allein befugt, und da er an einem andern Orth, nebſt dem Eigenthums-Herrn oder andern zu Jagen berechtiget ſeyn will, welches man Koppel-Jagt nennet, muß ſolches von ihme klärlich beſcheiniget werden können, bleibt auch Rechtswegen insgemein, ein jeder in dem Bezirck, und der Gräntze, welche von Alters her geſetzt, auch wohl abſonderlich mit Jagt-Steinen, Hege-Seulen und dergleichen Zeichen vermerckt iſt.

II. Quæ-

Digitized by Google

II.

Quæritur autem: *An Princeps ſeu Dominus territorii, vi jurisdictionis foreſtalis*, Krafft habender Fürſtlichen Obrigkeit, *in ſubditorum ac Vaſallorum ſuorum agris convenandi jus*, das Mit-Jagen *habeat?* Affirmat Chr. Beſold. *Theſ. pract. verb.* Jagen. allegans Bidembach. *quæſt. nobil. 12.* per rationem: quod Principes Imperii a SS. Cæſarea Majeſtate cum jure Foreſti, omnimodoque venatione, mit aller Förſtlichen Obrigkeit, Jagten und Jagens-Gerechtigkeit ꝛc. per alienos, & ſic Nobilium agros, inveſtiri ſoleant Montan. *de feud. lib. 2. cap. 2. §. quandocunque autem.* Add. Wehner. *Obſ. pract. v.* Forſt-Recht. *ubi ait:* videbatur diſtinguendum eſſe, an venationes a Dominis territoriorum conceſſæ eſſent, ut eo caſu Domino ſimul jus venandi competeret, cum Domini jus illud non privative ſed cumulative in Nobiles tranſtulerint, per autoritatem Schraderi *de feud. part. 10. ſect. 5. num. 174.* Vel an jure ſervitutis Nobiles venationem in alienis prædiis obtinerent. Cum vero uſu receptum ſit, ut venationes etiam in alienis prædiis exerceantur; maxime ſi Nobilium intervenerit patientia, vixerit, ut Nobiles Dominos in ſimultanea venatione impedire poſſint &c. Sic illuſtriſſimi Comites Schwartzburgici, in plerorumque Vaſallorum ſuorum prædiis convenationem exercent, quam die Vor-Jagten, appellitant. An autem totius Germaniæ Praxis hanc Bidembachii ſententiam firmet, dicere nolumus. Variant namque ſtatuta ac mores in his ſimilibusque materiis pro locorum diverſitate.

III.

Præterea competit jus convenandi vicinum noſtrum vel prædia poſſidenti, & quidem ex variis cauſſis, de quibus membro ſequente dicemus.

Digitized by Google

IV.

Competit jus convenandi diverſimode; vel ita, ut convenatio, exempla juris compaſcui, ſit mutua & reciproca, ſc. ut Titius in Mævii & hic in Titii agris & ſylvis eam exerceat, quod plerumque fit, quando duorum vicinorum agri ſunt intermixti, uff den vermengten Feldern und Güthern; quo tamen caſu frequentius jus convenandi minoris generis feras, Rehe, Haſen, Füchſe, ꝛc. concernit. Vel competit non reciproce; quando Mævius vicinus, in cujus agris convenatio nobis debetur, eam in noſtro fundo exercere non poteſt. Et in hac re vetuſtas & antiquus uſus cumprimis inſpici debet.

V.

Poteſt etiam ſimultanea venatio duobus competere, uni, qui jurisdictione munitus eſt: alteri, cui quidem nulla jurisdictio, ſed æqualis venatio ſimul competit. Andr. Knichen. *lib. 2. de part. inveſtitut. cap. 2. n. 54.* quem refert Wehner. *Obſ. pract. v.* Forſt-Recht.

VI.

Præterea convenandi jus Titio & Mævio in Caji fundo vel ſylva ſimul competere poteſt, ita, ut Caji ſit proprietas ac jurisdictio fundi, venatio autem, jure quodam ſervitutis, ad vicinos pertineat, uti nuperrime ejusmodi exemplum in C. S. vidimus: Ejusmodi tamen exempla rariora ſunt. Moribus namque Germaniæ fere, & in dubio Venatio jurisdictioni cohæret, & inter ejus fructus ac commoda refertur. Seb. Medic. *de venat. q. 2. part. 2. n. 4. & ſq.* Zaſ. *conſ. 6. vol. 2.* Cacher. *dec. 45. n. 12.* Dec. *conſ. 147. n. 2.* Licet argumentum, quo tamen multi abutuntur, *ſimpliciter* & perpetuo non procedat. *Mea eſt jurisdictio hujus fundi, E. etiam jus venandi in eo.* Jura namque Regalia & jurisdictionalia unius ejusdemque

Digitized by Google

que loci ſæpiſſime inter plures ſolent eſſe diviſa, quod quotidiana Germaniæ praxis abunde teſtatur. Tutius igitur eſt, in hac re conſuetudinem, longævum uſum ac immemorialis temporis poſſeſſionem ſequi.

VII.

Illud etiam monendum, convenationem, teſte experientia, frequentius in agris ac prediis, quæ circa territorii ac jurisdictionis fines ſita ſunt, exerceri; facile enim vicinus noſter, cumprimis potentior, vel ipſe vel per officiales ſuos, fines ac limites ſui territorii extendere, & longo uſu jus venandi vel aliud ſimile, ſibi adquirere poteſt, cumprimis, ubi termini finales non habentur, wo keine richtige Jagt-Gräntzen, Hege-Säulen und Merckunge verhanden. Unde non poſſunt non perpetuæ inter vicinos rixe ac lites oriri. Veriſſimum eſt, quod Caſp. Klockius, *vol. I. conſ. 50. n. 40.* ſcribit: Daß die tägliche Erfahrung zu erkennen gebe, daß die Potentiores und deren Beamten den Jurisdictionalien (idem eſt in venationibus) mit übergriffen hefftig nachtrachten, und die ſchwächere ſich deren allgemachſam zu begeben nöthigen. Quod etiam innuit Hoſtienſis *in cap. I. de offic. Ordinar. in 6.* quem refert Capycius. *deciſ. Neapol. num. 34.* ubi ait: illum textum *(in d. cap.)* eſſe contra Principes & provinciarum Præſides, qui licet in aliquibus locis ſibi ſubjectis non habeant jurisdictionem, niſi in certis caſibus, tamen quoad illos caſus conſtituunt tales officiales, qui quodammodo per alluvionem & latenter trahunt ad ſe omnem jurisdictionem: nam potentioribus pares eſſe non poſſunt. Tales miniſtri, cum in Aula Principis ipſorum vigilantiam, & extendendæ jurisdictionis ſtudium, licet injuſtiſſimum commendari audiunt, aliena involandi, liteſque inter vicinos ſerendi, animoſiores redduntur. Ab iis ſæpe audias. Ein treuer

Digitized by Google

Diener müſſe ſeines gnädigſten Fürſten und Herrn Gräntzen und Jurisdiction zu erweitern trachten, es geſchehe auch, uff was Weiſe es immer ſeyn könne. Sed ubi Principis juſtitia? ubi officialis conſcientia? Sic ſi vicinus in tuo fundo forte convenationem habeat minorum ferarum, cujus uſus ſequentior eſſe ſolet, eam ad majores feras extendere, immo ſucceſſu temporis, tecum de jurisdictione & venandi jure diſputare, tibique jura omnia negare, non dubitabit. Hæc uſus & experientia in Germania noſtra quotidie docet, & inferiorum cumprimis querelæ loquuntur.

MEMBRUM III.

EX QUIBUS CAUSIS CONVENATIO COMPETERE SOLEAT?

I.

VAriis ex cauſſis jus convenandi in alieno fundo adquiritur, Principes, uti ſuperius diximus, nonnunquam illud in Vaſallorum agris, vi jurisdictionis foreſtalis exercent, quandoque etiam vi præſcriptionis in vicinis extraneorum prædiis eo utuntur. Vid. Dn. a Seckendorff. *d. tr. c. 3. tit.* Wildban. *verſ.* nechſt dem. ibi: Die Herrſchafft an einem Orthe nicht allein, ſondern mit und neben andern fremden oder im Lande geſeſſenen zu gebrauchen hat.

II.

Plerumque convenatio competere ſolet 1. *vi præſcriptionis, conſuetudinis, ac longiſſimi uſus.* Cum enim antiquis temporibus venationes magis eſſent liberæ, nec certi earum limites, ut hodie, poſiti, in alieno etiam venari frequens eſſet, accidit, vicinum, facta poſtea jurisdictionum ac territoriorum diviſione ac diſterminatione, convenationem ſibi in

alieno

Digitized by Google

alieno retinuiſſe. Et hæc videtur eſſe prima convenationum ſive occaſio, ſive cauſſa & origo.

III.

II. *Vi transactionis.* Frequentiſſimæ & acerrimæ ſolent eſſe lites, circa jus venandi, propterea, quod Principes & Nobiles fere omnes venationibus maxime delectentur, iisque debiti ſint, unde non raro ob unius leporis vel capreolæ capturam, vel etiam ob minimam ſylvæ vel ſterilis agelli particulam, magnæ turbæ oriuntur. Accidit igitur, amicabili compoſitione (quam etiam hac in re ſupra laudata Conſtitutio Saxonica cumprimis ſuadet & commendat) litem hanc inter vicinos tolli, & convenationem alteri in alterius fundo certo modo permitti.

IV.

III. *Vi ſententiæ & rei judicatæ.* Nulla enim ratio juris impedit, duos vel plures in eodem fundo venationes exercere, adeoque ſimul in poſſeſſione eſſe. Licet enim conſtituti juris ſit, duos in ſolidum unius rei poſſeſſores eſſe non poſſe. Vid. Gregor. Biccius & Julius a Beyma. *in tract. ad l. 3. ff. de adquir. vol. amitt. poſſeſſ.* Illud tamen axioma in rebus incorporalibus, utpote jurisdictionalibus, ſervitutibus & aliis juribus non obtinere volunt, *per text. in l. qui per certi 15. commun. præd. l. Luciv. de aqua quotid.* Quemadmodum etiam in terminis venationis ſcribit Zaſius *in l. 3. p. ex contrario concluſ. 14. & ſeqq. de AP.* non eſſe novum nec infrequens, nec exemplo aut ratione carere circa venationum controverſias, ut in iis, ſi uterque poſſeſſionem probet, pro utroque judicetur, cum plures ſucceſſive eodem hoc jure in uno eodemque loco uti queant. Cum quo convenit Autor Conſilii, apud Meurer. *tr.* von Jagt und Forſt-Recht. *part. 4.* §. Dann erſtlich. *qui ita ſcribit:* daß in ſpecie auff einem

Digitized by Google

Grund und Boden viel Perſonen, zumahl jus venandi, piſcandi, aucupandi, und dergleichen conſtituirt werden möge, und daß ſich dieſelben, in Geſamtſchafft, oder ein jeder inſonderheit nach dem andern gebrauchen könte, giebt die tägliche Erfahrung, und hat auch Kläger in gegenwärtigen Streit, niemahls angezogen, daß die von Adel im Fürſtenthum N. auff ihren Güthern je und allwege gejagt haben, und daß doch nichts deſtoweniger die Fürſten auff demſelbigen, als ihren Wiltbahn, jederzeit gejagt haben, und daß doch nichts deſtoweniger, ſo nun ſolches biß anhero geſchehen, alſo gehalten worden. In quam ſententiam, quoad poſſeſſorium, Camera Imperialis, *in cauſa* Teutſchmeiſter, contra Würtzburg, *10. Mart. Anno 1596.* his verbis pronunciavit: quod Epiſcopo non licuerit Klägern an ſeiner poſſeſſion vel quaſi der Wiltjagens und Wiltwercks-Gerechtigkeit, auff den in Actis ſpecificirten Orthen zu turbiren und zu verhindern ꝛc. Similiter, *An. 1605. 12. April.* in Sachen Oettingen contra *Brandenburg.* Thom. Michael. *apud Klock. vol. 1. conſ. 29. num. 703. & ſeqq.* ubi etiam Bartolum *in l. 3. pr. uti poſſid.* & Abbatem. *in c. auditis. n. 8. de præſcript. allegat.* Eadem ſundamenta ac præjudicia in ſimili cauſa adducit Thom. Merkelbach. *apud Klock. vol. 1. conſ. 10. num. 437. & ſeqq.* Atque ita Collegium Juridicum Jenenſe, in cauſſa G. contra S. die Schwein-Jagten in W. betreffend, ſuperioribus annis pronunciaſſe, meminimus. Add. Meiſchner. *tom. 1. deciſ. 42. num. 2. ubi ait*: duo in ſolidum jura incorporalia poſſidere queunt, etiam de conſuetudine Germaniæ, puta, quod Titius habet jus venandi, & Sejus habet jus convenandi in loco & Wehner. *obſerv. pract. verb.* Forſt-Recht.

Digitized by Google

V.

IV. *Vi pacti diviſionis hereditariæ*, vermöge alter Verträge, Brüder- oder Vetterlicher Theilung. Interdum commoda venationem diviſio fieri nequit, vel ea huic aut illi non placet, unde invicem partes controvertentes paciſci poſſunt de mutua convenatione concedenda. *Vid. d. Conſt. Saxon. ibi:* die von Alters biß anhero, durch Verträge, oder ſonſten mit einander gejagt ꝛc.

VI.

V. *Vi inveſtituræ feudalis:* Poſſent exempla adduci, ait Wehner. *d. l.* daß ſolche Kuppel-Jagten unterſchiedlichen Herren zugleich vom Stift Würtzburg zu Lehen verliehen worden. Reliquos modos, & cauſas & in materia Regaliium & jurisdictionis uſitatas, lubentes præterimus.

MEMBRUM IV.

QUOMODO CONVENATIO EXERCEATUR.

I.

COmmunio diſcordiam parere dicitur, ſic & convenatio, dum alter alterum venando prævenire ſolet. Sciendum autem eſt, quod in exercendis venationibus tempus a Principe vel Superiore, vigore juriſdictionis Foreſtalis, præſcriptum, omnino ſervari debeat, niſi quis in pœnam legis, vel Mandati incidere velit.

II.

Tempora autem venationum pro locorum diverſitate variant. In terris Saxonicis venatio majorum ferrarum initium fere habet a Feſto Trinitatis usque ad diem Andreæ; ſive

ſive a die Johannis Baptiſtæ usque ad Feſtum Nataliciorum: venationis autem inferioris exercitium incipit a die Bartholomæi, usque ad tempus Bachanaliorum; Vel etiam a die Ægidii, usque ad diem Petri. Videatur Ordinatio Electoralis-Saxonica; Ducalis Magdeburgica; Saxo-Gothana, *loc. cit.* Ordinatio Bavarica *cap. 3.* cervorum venationi præſcribit. *1. Julii usque ad 6. Septemb.* aprorum, diem Galli usque ad natalem Domini; minorum ferarum, Feſtum Michaelis usque ad Natalem Domini; capreolarum, Feſtum S. Johannis usque ad Feſtum Paſchatos.

III.

Cauſſam determinationis hujus exponit Dn. a Seckend. *d. loc. §. 6. ubi ait:* Zu Erhaltung des rechten Gebrauchs und pfleglicher Ubung des Weydewercks wird vornemlich dieſes geordnet, daß die Jagten nicht das gantze Jahr, noch zu der Zeit, da das Wildpret und Gethierig ſich paaret, und vermehret, oder etwa der Fütterung halben gering und wenig nutzbar iſt, ſondern zu gewiſſer bequemer Jahrs-Zeit getrieben werden mag. Accedit & alia ratio, ne fructibus agrorum per venationes damna inferantur; unde, nonnunquam tempus venationum a ſuperiore per mandata pœnalia immutatur, ſi forte ob imbres ac tempeſtates, agrorum fructus ante diem Bartholomæi colligi nequeunt, & meſſis tempus prorogari debeat.

IV.

Qui igitur jus convenandi in alieno fundo exercere volunt, ſtatutum tempus obſervare debent, quod cum ſæpiſſime a vicinis malitioſe negligatur, pœnali mandato transgreſſio iſta recte coercetur. Vid. Mandatum D. Johannis Georgii, Saxon. *de An. 1629. (in Corpore Saxon. novo p. 165.)* ubi inter alia hæc leguntur: Wir werden auch berichtet, daß von

Digitized by Google

von vielen unſeren Unterthanen in verbothener Zeit, ſo bald nur das Feld ein wenig geräumet, und alſo vierzehen, auch wohl mehr Tage, vor Bartholomäi zum Jagen der Anfang gemachet, und hiedurch, bevorab in Kuppeljagten, alles weggehetzet werde, welches, weil es unſerm Ausſchreiben und Landes-Ordnung ſchnurſtracks zuwider, wir hiermit nochmahln zu allen Uberfluß wollen verbothen haben. Würde nun jemand in ſolcher verbothenen Zeit von ſeinen Nachbarn darüber ergriffen, der ihn ziehen ſehen, und ſolches nicht angezeiget, käme aber über kurtz oder lang an Tag, ſo ſollen beyde Theile mit anſehnlicher Straffe (ſintemahl ſie ſich die geſatzten hundert Gülden nicht abhalten laſſen) willkührlich beleget werden.

V.

Quæritur autem: *An ipſe Princeps vel Superior tempus illud venationibus præſcriptum, obſervare teneatur?* Quod negandum videtur, per *l. Princeps ibique Dd. de legib.* cumprimis in ſuo venetur. Non male tamen facit Princeps, ſi proprio exemplo Mandatis ſuis auctoritatem majorem conciliat. Unde Dn. a Seckendorff. *d. l.* teſtatur, daß der Landes-Herr ſelbſt die Jagt-Zeit, auſſer ſonderbahren vorfallenden Urſachen zu halten pflege. Sane in quibusdam locis, ut in C. S. ex longævo uſu ſuperiori Domino alicubi competunt die Vorjagten, daß er etwa acht Tage vor Bartholomäi die Gräntz-Jagten exerciren mag, quæ conſuetudo non videtur eſſe iniqua, ſi per abuſum non extendatur.

VI.

Quæritur ulterius: *An convenatio altero inſcio & invito exerceri queat?* Negat Joh. Jac. Speidel. *in Specul. notabil. verb. voc.* Jagt, ne ſcilicet alter commodo & jure ſuo, alterius facto privetur, cum facile fieri poſſet, ut unus alterum venando & capiendo præveniret, ita ut convenatori, vel ei,

cui jus der Kuppeljaid competit, niſi inanis labor, vel ein koſtbahres Fehl-Jagen remaneret. Conſentit Joh. Gryphiand. *Oecon. legal. lib. 1. cap. 18. num. 19.* ubi ait, quod unus abſque alio hoc jus, utpote, *individuum*, exercere non poſſit, allegans in hanc rem *l. itinere. de ſerv. ruſt. præd.* Mohr. *tr. de venat. lib. 2. cap. 7. num. 17.* Novimus tamen in Thuringia aliter obſervari, dann wenn Bartholomäi vorbey iſt, darff ich meinen Nachbar, oder den der mit mir zu Jagen hat, nicht fragen, ob er Jagen will oder nicht, ſondern wer eher kommt, der hat das Vortheil zu Jagen, und wenn gleich ſein Gräntz-Nachbar kommt, und er hat nur ein Garn angebunden, ſo muß der letzte weichen. Et hanc obſervantiam teſtimoniis ſuis venationum Præfecti firmare non dubitant. Fatemur tamen, æquius eſſe, ſi venationes ſimul & conjunctim exercerentur; ita enim multæ lites ac querelæ, quas præoccupatio excitare ſolet, præcaveri poſſent. Nimirum in materiis venationum ſemper conſuetudo & mos regionis attendendus eſt, qui efficere in venationibus poteſt, ut hoc vel illud prohibitum cenſeatur, efficere quoque rurſus poterit, ut propter illum in venationum juribus liceat, quod alias illicitum, vetitumque eſt. Gylman. *in ſymph. ſupplic. tom. 2. part. 1. vol. 1. in punct. 2. de probat. venandi. n. 33.* Pruckman. *conſ. 22. num. 46. vol. 2.* Zahn. *ichnograph. jur. municip. cap. 75. n. 16.*

VII.

Quæritur autem: *Si duo vel tres ſimul venentur, quomodo præda dividi debeat?* Diſtinguit Gryphiander, *d. l. num. 20.* an ſeorſim venentur, ut tantum cuique adquiratur, quantum cepit: an vero conjunctim, ut præda ex æquo dividatur. Addimus Wehnerum, *d. loc. ubi ait:* Poteſt ſimultanea venatio, geſammte Jagt, gemeine Jagen, & conjunctim & ſepa-

& ſeparatim exerceri, ſammt und ſonders zu Jagen: quo tamen caſu hæc fere limitatio obſervari ſolet: Wenn je zween oder mehr eine Kuppel-Jagt mit einander gemein haben, und jedweder ſammt und ſonders, ungehindert des andern, Jagen und Weydewerck treiben mag, daß doch allewege zu Herbſt-Zeiten, und nachdem die Beer in den Weinbergen abgeleſen, das erſte Jagen von beyden oder allen Theilen ſämmtlich, uff zuvor beſchehene nachbarliche Jahr-Vergleichung ſolcher Orth bejagt, was auch darvon Enden gefangen, in zween oder mehr Theil ausgetheilt, davon jeder einen haben und nehmen ſoll, ohne gefehrde.

VIII.

Cum convenatio plerumque pariat rixas, utile eſt, compaſcuilationis exemplo, uſum venationum dividi. Quæ diviſio fieri poteſt vel juxta *certa loca;* ut v. g. in his Titius, in aliis Mævius venetur: vel juxta certa *tempora;* ut alternatim, vel certis diebus alter venationem exerceat: vel quoad *certas feras*, ut hic minores, alter majores feras; vel hic capreolas, alter lepores, quoad certum numerum, capiat. Add. Wehner. *obſerv. pract.* verb. Forſt-Recht. *pag. 165. ubi ait:* æqualitatis concordiæque ratione ſæpe inter eos, qui ſimultaneam venationem habent, ut quilibet certo loco venationem exerceat, daß jedweder ſeinen gewiſſen Bezirck beſuche, und daſelbſt jage, dahin man ſich de perſona ad perſonam temporaliter vergleicht, unbegeben der geſammten Jagts-Gerechtigkeit.

MEMBRUM V.

CONVENANDI JUS QUOMODO EXSTINGUATUR?

I.

Ut Regalia ac jurisdictionalia per nimium abuſum amittuntur, ita & venationum jura, quando ſcilicet Nobiles & Vaſalli, ut non raro fit, mandata Principum pœnalia, quæ certum venationibus modum præſcribunt, dolosè transgrediuntur. Abuſus autem venationum varii ac multiplices ſunt; & vix ulla jura pejus exercentur, quam quæ venationem concernunt, ab illis maxime; qui efferati ſunt Actæones, in quos cadit illud, quod ex Hieronymo *in can. Eſau. diſt. 86.* legitur: *Eſau* venator *erat, quoniam peccator erat. Et penitus non invenimus in ſcripturis ſanctis ſanctum aliquem venatorem, piſcatores invenimus ſanctos.*

II.

Abuſus autem ſimultaneæ venationis præcipuus eſt, I. quando tempus ei præſcriptum, in præjudicium vicini negligitur, ac prædam quis alteri vicino intempeſtiva venatione præripit. Quod factum ſæpius commiſſum, non immerito privatione juris convenandi punitur. II. Si modus venandi legitimus exceditur. Dum velle illicite capiuntur majores feræ cum tantum minorum ferarum, des kleinen oder Nieder-Weydewercks, venatio competat; vel ultra terminos ac fines ea extenditur, quod, cum frequenter fieri ſoleat, multis contentionibus rixis ac turbis inter vicinos cauſſam præbet, ita ut nonnunquam partes a verbis ad verbera & arma veniant. Conqueritur de hoc abuſu der Kuppel-Jagt, ipſe Elector Saxoniæ, in mandato venatorio ſuperius adducto, *de anno 1629.* his verbis: Demnach vornehmlich in

Thürin-

Thüringen, unſerm Haaſen-Gehege nicht weniger Schade zuwächſet, durch diejenigen, ſo auff die Kuppel-Jagten ziehen, und unter Weges, wenn ſie nur antreffen, in Gehegen zu hetzen pflegen, Als wollen wir denen, ſo in ermeldten Gehegen angeſeſſen, Wind-Hunde zu halten keinesweges verſtatten.

III.

III. Si quis ſubditos ſuos iniquiſſimis operis ac intolerabilibus ſervitiis, unmäßigen Jagt-Fröhnen, premat, & opprimat, quod nonnunquam rei venatoriæ prorſus dediti homines facere ſolent, illique apud ſuperiorem de eo abuſu conquerantur; per ſententiam quandoque Vaſallus ob nimium abuſum jure venandi, (ut & jurisdictione) juſte privari poteſt.

IV.

Exſtinguitur etiam II. convenatio, *negligentia, vel patientia alterius;* cum quis eo jure per 30. 40. & plures annos non uſus fuerit, cum tamen eo uti potuiſſet. Hoc caſu vicinus, in ejus fundo mihi ſimultanea venatio competebat, libertatem fundi contra me recte præſcribit, & poſt tanta temporis ſpatia juſte me excludere poteſt: *per jura vulgata.*

V.

Finitur præterea III. *lapſu temporis*, ſi forte ad certum tempus convenatio reſtricta fuerit, illudque præterlapſum eſt.

VI.

IV. *Revocatione*, ſi forte precario quis eo jure in alieno uſus ſit: item VI. morte, ſi ita inter vicinos conventum fuerit, ac forte convenatio, ut jus quoddam perſonale nobis competierit.

VII.

VII. *Succeſſione*, vel *univerſali* vel *ſingulari:* Si quis fundi alterius, in quo jus convenandi exercebat, emtione

Digitized by Google

vel hereditate, plene Dominus factus ſit; tunc enim convenatio exſpirat, cum ad inſtar ſervitutis, non noſtro, ſed alieno prædio inhæreat.

VIII.

Quæritur autem: *Si duo vel tres in agris ſuis, mutuam convenationem per longum tempus exercuerint, an uni vel alteri permiſſum ſit, ei renunciare, & ſeparatim in proprius agris venationes exercere?* Diſtinguendum videtur: an convenatio mutua jure familiaritatis, amicitiæ & vicinitatis nitatur; an vero præſcriptione vel immemorialis temporis uſu ea alteri adquiſita ſit. Priore caſu, qui tamen rarior eſt, omnino renunciatio licita eſt, quemadmodum de jure compaſcui, in diſcurſu, *de compaſculatione*, pluribus ex Köppenio, *deciſ. 20.* docuimus. Quæ enim ex familiaritate & amicitia nobis conceduntur, ea præſcriptibilia eſſe non cenſentur. vid. Klock. *vol. 1. conſ. 21. n. 96. & ſeqq. Poſteriore vero caſu*, renunciatio locum habere non videtur, cum perpetuum jus per vetuſtatem temporis & uſus alter ſibi adquiſiverit, quod ei invito aufferri nequit; cumprimis id obtinet, quando prædiorum & agrorum talis eſt naturalis ſituatio, ut ſeparationem non admittat, puta, quando agri vicinorum, ut ſæpe accidit, intermixti jacent. Add. quæ diximus in *d. diſcurſu de compaſculatione, circa finem.*

TANTUM

hac vice

De Jure Convenandi.

S. D. G.

APPENDIX

Digitized by Google

APPENDIX
DE
VENATIONIBUS
PRECARIIS,
vulgo Beſtand- und Gnaden-Jagten.

I.

MOribus Germaniæ venationes in tantum hodie eſſe interdictas, ut ne Nobilibus quidem & Vaſallis in propriis ſylvis & agris eas exercere liberum ſit, niſi eis a Principibus per inveſtituras feudales conceſſæ, vel præſcriptione, aliove modo legitime fuerint adquiſitæ, notiſſimum eſt.

II.

Accidit tamen aliquando, Principem miniſtro vel Vaſallo ſuo, in certo diſtrictu per viam ſingularis gratiæ ac privilegii, venationem concedere, quam vulgo Beſtand- und Gnaden-Jagten, & privilegium ipſum, Beſtand- oder Gnaden-Jagens Bewilligung, vocant. Beſold. *theſ. pract.* v. Jagten. Speidel. *in ſpecul. verb.* Jagten. *in addit.*

III.

Cauſſa autem ejusmodi conceſſionis varia eſſe ſolet. Primo eſt *mera gratia* Principis, qua v. g. Titio, fideli miniſtro aulico, qui caſtrum vel feudum ſine venationibus poſſidet, ad tempus gratificari vult. Secundo, *transactio* quando inter Dominum & Vaſallum de venatione lis eſt, & hæc ita componitur, ut Vaſallus venationem, titulo precarii retineat, vel nomine privilegii perſonalis a Domino obtineat.

Tertio,

Tertio, quando Princeps, ſorte in loco nimis remoto, venationes habens pro poſſeſſione, contra vicinos turbatores, tuenda, melius earum exercitium alicui ſub certo modo concedit.

IV.

Quoad modum concedendi hæc plerumque obſervari ſolent. 1. conceſſio dirigitur ad certam perſonam velut privilegium aliquod ſingulare ac perſonale. Ipſum vero feudum vel caſtrum, quod quis poſſidet, minime adficit. 2. Exprimitur certus locus ac diſtrictus, ubi venatio exerceri debeat. 3. Præſcribitur certus venandi modus, qui præciſe obſervandus. 4. Reſtringi ſolet conceſſio ad certum vel incertum tempus. 5. Revocatio conceſſionis libera reſervatur. 6. Super iſta conceſſione inſtrumentum conficitur. 7. Ne precario poſſidens venationes ſibi perpetuum jus contra concedentem lapſu temporis ſibi adſerere poſſit literis, reverſalibus datis ſecurum reddit Dominum, de dimittenda poſſeſſione venationis, quandocunque Domino viſum fuerit.

V.

Ut vero naturam hujus conceſſionis plenius quis intelligat, lubet heic formulam aliquam ſubjicere, quæ legitur apud Beſoldum *Theſ. pract. d. loc.* Formula eines Beſtand, und Gnaden-Jagens, hæc eſt: Wir N. bekennen öffentlich, und thun kund mit dieſem Brieff männiglich, daß wir unſerm Lehn-Mann, und lieben getreuen N. auf ſein beſchehen unterthänig Anſuchen und Bitten, auch gepflogene Handlung, gnädig vergönnt und bewilliget haben, in nachfolgender Bezirck, conditionirter maſſen, nach Haaſen, Fuchs, Rehe, auch roth und ſchwartzen Wildpret zu richten, zu Jagen, und zu Bürſchen, nemlich das rothe Wildpret von Johannis Baptiſtæ an, biß Andreæ, Haaſen, Füchſe, Rehen, und das ſchwartze Wildpret das

das gantze Jahr hindurch, bey frühen Jahrgängen aber, und da das rothe Wildpret gleich in der Grüne Schaden thun kan, ſoll ihme das Jagen zeitlicher anzugreiffen, und zu ſolchem Ende umb Diſpenſation anzuſuchen unbenommen ſeyn, daß das jegerzeit zu Holtz und Feld, nach Weydmanns Art und Gewohnheit verfahren, und dazu neben ihme allein ſein vertraute und verpflichte Diener gebraucht werden, darbey aber Wir uns ausdrückentlich vorbehalten haben, wann wir etwas an Rehen oder Haaſen bedürfftig, daß wir die Nothdurfft jederzeit der Enden, durch die Unſerige pürſchen, oder fahen laſſen mögen, da auch jemand diß Orths das kleine Weydwerck zu exerciren, beweißlich und bekanntlich hergebracht, ſoll ihme durch dieſe Verleihung nichts benommen ſeyn. Es ſoll auch unſern Unterthanen, vermöge ertheilter Conceſſion zugelaſſen ſeyn, auff ihren Baufeldern, die umb und an, auch zwiſchen den Höltzern in dieſem Diſtrict gelegen, das roth und ſchwartze Wildpret, da es doch mit dem rothen allein, ſo lange die Früchte im Felde ſeyn werden, mit dem ſchwartzen aber durch das gantze Jahr den Verſtand haben ſolle, zu pürſchen, ſolches aber dem Beſtändner des Jagens verfolgen zu laſſen ſchuldig ſeyn: Innerhalb ſolchen Bezircks, ſolle er Beſtänder verbleiben, und einem andern in ſeinen Jagen keinen Eingriff thun, doch wann er in ſeinen Jagen ein Thier geſchoſſen, oder ihn ein Fang geben, darvon es nicht gleich gefallen, ſo mag er nach Weydmanns-Brauch die Nachfolge haben, ſo lange er Schweiß ſpühret, und ſo er ſolches in einem andern Bezirck erlegt, oder es für ſich ſelbſt fallen würde, ſoll es ihme ohnweigerlich gefolget, doch hierunter keine Gefahr gebraucht werden, bey der Straff, die wir Uns nach Geſtalt der Sachen vorbehalten haben wollen. Dargegen ſoll er unſerm Wald-Vogt zu jährlichen Beſtand-Geld ein hundert, und wegen

H dreyer

Digitized by Google

dreyer Pferde, ſo er Uns der alten Jagten wegen halten ſollen, ſiebentzig fünff Gülden, an guter gemeiner Wehrung erſtatten, und zu ſeinen ſichern Händen lieffern. Der Beſtand ſoll ſechs Jahr lang ſich erſtrecken, und der Beſtandne ſelbigen ſolche Zeit über zu halten obligirt; ſein übergebener Revers auch dahin expreſſe gerichtet ſeyn, da gleich das Wildpret ſich um etwas verliehren, und in ſolcher Menge, wie jetzo Anfangs nicht mehr zugegen ſeyn möchte. Darneben ſoll uns zu jeden Zeiten frey und bevorſtehen, ſolchen Beſtand und Conceſſion wieder zu caſſiren, die Jagten an Uns zu ziehen, und allerdings auffzukündigen: Im übrigen ſoll er Beſtänder auch ſchuldig ſeyn, dieſes ihme concedirten Bezircks Fürſtliche Jura zu manuteniren, die Lauhen und Marckſteine im Wercken zu erhalten, und beneben dieſe Conceſſion über kurtz oder lang vor keine Gerechtigkeit anziehen, oder anderen von ſeinetwegen zu thun geſtatten, oder ſonſten einigen Eingriff in ſolchem Bezirck nicht fürgehen laſſen, und da er dergleichen verſpühren ſolte, den Thätern und Wilderer nachſtellen, und ſie beyfangen helffen, oder nur ſelbige anbringen und nahmhafft machen, damit wir alsdann die uns vorbehaltene Straffe, nach eines andern Verbrechen vernehmen mögen, da dann auch der Ubertreter ſchuldig ſeyn ſoll, ihme Beſtändner den Schaden, der ihme ſolcher Geſtalt zugefüget wird, nach ermeſſenden billigen Dingen abzulegen, und gut zu machen. Endlich wollen wir Uns auch alle Fürſtliche Obrigkeit, Recht- und Gerechtigkeiten ſtraffen und büſſen in dieſem Jagen-Bezirck, wie wir ſelber bißhero exercirt, allerdings vorbehalten, und durch dieſe Conceſſion das wenigſte derogirt haben. Uhrkündlich ꝛc.

VI.

VI.

Huic aliam Conceſſionis formulam ſubjicere placet: Wir N. uhrkunden und bekennen hiermit, demnach N. Uns zu erkennen gegeben, wie daß bey Lebzeiten des Weiland Hochgebohrnen ꝛc. er unterthänig geſucht und gebethen, daß ihme die hohe Jagten uff N. Gemeinde, an Jagen, Schieſſen, und Saltzſchlagen uff Hirſche, Schweine, Auer- und Birck-Hüner, wie ſolche bißanhero hieſiges Orths daſelbſt exerciret worden, uff eine gewiſſe Zeit in Gnaden concediret und nachgelaſſen werden möchten, worüber aber Hoch-Fürſtl. S. Ld. inzwiſchen Todes verblichen, und uns demnach ferner angelanget, daß wir ihme an bemeldten Orthe ſich der Jagt-Gerechtigkeit uff etzliche wenig Jahr zu gebrauchen vergönnen möchten: Wann wir dann ſeine Bitte angeſehen, Als haben wir ihme berührte Jagten von untern Dato an uff 10. Jahr lang der Geſtalt concediret und eingethan, daß er uff beſagter Gemeinde, ſo weit dieſelbe ſich erſtrecket, die hohe Jagten, wie ſolche oben beniemet, ſeinem Beſten nach nutzen und gebrauchen möge; Ausgangs ſolcher zehen Jahr aber darvon wiederum abzutreten ſchuldig ſeyn ſolle, worüber uns er auch einen Revers zurück gegeben; Uhrkündlich haben wir dieſe Conceſſion eigenhändlich unterſchrieben, ſo geſchehen ꝛc.

VII.

Formula autem Reverſalium fere talis eſſe ſolet: Ich N. bekenne öffentlich mit dieſem Brieff; Daß der Durchlauchtigſte: mein gnädigſter Fürſt und Herr, uff meine unterthänigſte Bitte und Anſuchen, mir aus Gnaden, und keiner Gerechtigkeit, biß uff Ihrer Fürſtl. Durchl. Wohlgefallen, und wieder Abkünden, vergönnet und zugelaſſen hat, dieſe nachbeſtimmte N. Bezirck zu bejagen, nach Rehe, Haaſen, Füchſen ꝛc.

und zu ſeiner Zeit ein Schwein vom Strick zu hetzen, nemlich N. Holtz oder Berg, alſo daß ich darinnen obgemeldt Wildpret zu jagen, und mit Garnen zu fahen, Macht haben ſoll, daß ich mich dargegen unterthänigſt begeben, und zugeſaget habe, und thne das mit dieſem Brieff, daß ich ſonſt an ſolchem Orth des hohen Wildprets, als Hirſch und Gewild, jederzeit, und ſonſt des Jagens jeder Jahren, von Georgii biß Johannis Baptiſtæ, von wegen der Kälber, gäntzlich müßig ſtehen, auch der Enden weder ich noch die Meinen nicht ſchieſſen noch heger machen. Und wann wir alſo ans oder von Jagen ziehen, daß wir allewege die Hunde ankuppeln, durch die Heyde führen. Daß ich auch darzu ſolche Gelegenheit des Forſts und Bezircks mit allen Fleiß bewahren, die Gerechtigkeit deſſelben handhaben, und zum beſten verſehen, auch die Marckſteine und Lauchen in Weſen behalten, und diß zulaſſen ſolches Gejägts beſtimmter Orten jetzt und hinfürter für keine Gerechtſam anziehen, gebrauchen, noch auſſerhalb vorernenntes beleidigten Bezircks weder durch mich ſelbſt, meine Diener, oder meine in anderer Wege weiter in S. F. D. Forſt greiffen, oder jagen, noch jemand andern ſolcher Orthen zu jagen geſtatten oder vergönnen, doch in allewege höchſtgenannten meinem gnädigſten Fürſten und Herrn, ſeine Fürſtl. Durchl. Fürſtliche und andere Obrigkeiten und Herrlichkeiten vorbehalten, und daran unvergreifflich und unnachtheilig, auch den Forſtmeiſtern zu Entziehung und Handhabung derſelben, unverhinderlich, und ohne allen Eintrag. Und wann S. F. Durchl. oder deren Erben mir obbeſtimmt eingeben Jagen und Hetzen abkündigen, oder wiederruffen, alsdann ſoll und will ich deſſelbigen und ſolches beleidigten Bezircks ohn alle Widerrede, und längern Verzug abſtehen, und mich des gäntzlich entſchlagen und müſſigen. Ich ſoll und will auch mein lebenlang

Digitized by Google

lang kein Wald oder Gehöltze in S.F.D. Forſt gelegen, nicht mehr ausſtöcken oder ausreuten, alles ohne Argliſt und Gefehrde. Zu Uhrkunt ꝛc.

VIII.

Quæritur autem: *An ejusmodi conceſſio per concedentem ejusque heredem, libere, & quandocunque libuerit, revocari poſſit?* Affirm. Die Gnaden-Jagten können, und mögen nach Belieben des Herrn, oder ſeiner Erben wiederruffen, und abgefordert, und alsdann einem andern ohne Verhinderung derjenigen, welchem ſie bißhero Bitt-weiß geſtattet, verliehen worden. Et quamvis in literis conceſſionis, ut tamen plerumque fit, vel in literis reverſalibus, libera revocatio non ſit reſervata, ea tamen naturæ conceſſionis precariæ ineſt. Precarium namque dicitur, quod precibus petendi utendum conceditur tamdiu, quamdiu is, qui conceſſit, patitur. *l. 1. & ſeq. de precar.* eſtque genus liberalitatis, donationi & commodato ſimile.

IX.

Quid vero, ſi conceſſio venationis ad certum usque tempus, v. g. *decennale*, per Principem facta fuerit, licebitne ante tempus effluxum revocare? Affirmat Harprecht. *ad tit. Inſtit. de rer. div. §. feræ. n. 22.* quem ſequitur Beſold. *Theſ. pract. verb.* Jagten. *per textum in l. precario 12. pr. de precar.* Etſi enim venationi ad certum tempus conceſſæ tacitum inſit pactum de non revocando eandem ante tempus lapſum: quia tamen tale pactum naturæ & ſubſtantiæ precarii repugnat: merito tanquam inutile & nullius valoris, rejicitur. Beſold. *d. l.* Neque exceptione audiendus eſt reus, ne ante certum tempus, in quod ut precario poſſideat conventum,

 ipſi

ipſi poſſeſſio aufferatur, ſed nulla vis eſt hujus conventionis, ut rem alienam invito Domino poſſidere liceat. *d. l. 12.* Bicc. *pract. de poſſeſſ. qu. 8.* D. Struv. *ad π. tit. de precar. theſ. 161.* Verum utut in conceſſionibus precariis privatorum ita ſit, putamus tamen, in magnorum Principum conceſſionibus gratioſis aliud eſſe, quippe quæ magis æquitate juris Gentium, ac publico, quam regulis privati juris reguntur. In illis ſane ne verbulum quidem otioſum eſſe debet, quod fieret, ſi expreſſio certi temporis in hoc conceſſionis genere nullum haberet effectum. Facit, quod Privilegia Principum pleniſſime ſunt interpretanda.

X.

Præterea quæritur: *An ejusmodi venationes ad alterum transferri ac cedi poſſint?* Quod negatur: tum quia privilegia ex ſingulari gratia alicui conceſſa, cedi nequeunt. Tiraq. *de retract. lignagier. §. 26. gl. 1. num. 61.* tum, quia ejusmodi precariæ venationes non tranſeunt ad heredem ejus, cui conceſſio facta eſt, ſed cum perſona evaneſcunt. *l. 12. p. 1. precar.* Quæ autem ad heredes non tranſeunt, ea etiam cedi non poſſunt. *l. 42. ibi Bart. de admin. & peric. tut.* Beſold. *d. l.*

XI.

Quæritur denique: *An concedentis morte venatio precario exſtinguatur?* Affirm. Non quidem ex communi & ordinaria ejus natura, ſed vi clauſulæ inſertæ, *quoad volam:* quæ adjectio deſiderat tractum voluntatis continuo durantis, quæ morte abrumpitur. *l. locatio 4. locat.* Bachov. *exercit. ad Fabrun. dec. 77. errore 1.* Covar. *3. reſol. 15. n. 4.*

MAN-

Digitized by Google

MANTISSA I.

EXTRACT Bäuriſcher Gejaidts-Ordnung von Gnaden-Jagten.

CAP. IV.

Wie die verlaſſene Gnaden-Gejaide zu beſchreiben, und Revers zu nehmen ſeyn?

Wenn einem jeden für Gnaden-Gejäider vergunt worden, oder nachgelaſſen werden möchten, ſollen diejenige, denen die Gejaids-Verwaltung anbefohlen, derſelben Bogen, mit Erforderung und Beyſeyn der Anſtoſſenden und Benachbarten, ordentlich einmiethen, alle Gemercke, Orth und Ende fleißig beſchreiben laſſen, und von einen jeden einen ordentlichen Revers nehmen, in welchen nicht allein die Bögen, und alle Gemercke angezeigt, ſondern auch, daß er ſich dieſer publicirten Gejaids-Ordnung allerdings halten ſoll, einverleibt, auch alles weiter nicht, denn ſo lange es uns gefället, geſtellet werden ſoll, folgends ſolche Revers zu unſerer Hof-Kammer überantworten, doch davon gleich-lautende Abſchrifft behalten, und dieſelbe in ein Libell zuſammen tragen laſſen, damit man ſich darnach wiſſe zu richten. Wann uns aber fürkommt, daß die, welchen ſolche Gnaden-Gejaider verlaſſen, denjenigen, ſo der Orthen ſonſten, das kleine Weydewerck, vermöge unſer Landes-Freyheit haben, in demſelben Eintrag und Hinderung thun wollen, iſt unſer Will und Meinung, daß die Verlaſſung ſolcher Gnaden-Gejaider den Benachbarten, ſo der Orthen des kleinen Weydewercks befugt, an demſelben unſchädlich, und ihnen hierdurch nichts benommen ſeyn ſoll.

CAP.

Digitized by Google

CAP. V.

Von den fürtrefflichen Thieren, ſo in Beſtand- oder Gnaden-Gejaidern gefangen werden.

Nach dem vor Alters hero gebräuchlich geweſen, da unſere Pfleger, ein Prælat, die von Adel, oder andere, ſo nicht Erb-gejaider, ſondern allein verlaſſene und Gnadengejaider haben, in denſelben einen anſehnlichen groſſen Hirſch, Beern, Luchs, Wolff, Wildkatzen, oder andere Thiere, ſo anderen Thieren etwas fürtreffen, und des wohl zu ſehen ſeyn möchten, gefangen, daſſelbe uns von ihnen zugeſchickt, und nicht verhalten worden; Als verſehen wir uns gnädigſt, es hinfüro nicht minder beſchehen werde, bevorab weil es jeden ſelbſt zu Ruhm, und Gnaden reichen thut.

MANTISSA II.

Quamvis venationes per univerſam fere Germaniam hodie Regalium jure cenſeantur, non tamen ubique locorum iisdem reguntur ſtatutorum aut conſuetudinum regulis. Unde non raro maximæ lites ac controverſiæ circa ea, quæ ſunt juris venatorii, naſci ſolent, multis articulis deficiente in ſcripto jure. Deciſio ejusmodi controverſiarum vel etiam nudum conſilium nonnunquam petitur ab ipſis rei venatoriæ Præfectis ac peritis miniſtris, qui tamen ſæpe nimis faciles ac liberales ſunt, in adſerendo jure venatorio, difformem obſervantiam, vel putativam quandam æquitatem pro norma juris venatorii quandoque venditantes. Sic olim inter vicinos diſputatum novimus, an liceat, Domino, in ſuo fundo, vel ſylva prope fines an den Jagt-Gräntzen

exſtruere

exſtruere, eine Saltzlecke, ut venatorio termino utamur? prætenſo quondam jure venatorio id negatum ſed minime probatum fuit, cum ejus nulla ne quidem ſpeciem aliquam veritatis habens ratio adduci potuerit. In ſuo namque territorio, vi juris foreſtalis ac venandi, omnino prohibitum non eſt, quod venationum commoda, utut cum aliquo vicinorum accidentali incommodo, tuetur ac conſervat. Cæterum in hac venationis materie cujusque loci conſuetudo firmiter introducta, merito ut norma ac regula juſti venatorii tenetur, ac præprimis in deciſione controverſiarum hujus generis attendenda eſt. Sic in quibusdam locis capreolæ ſylveſtres referuntur ad venationem inferiorem, oder Nieder⸗Jagt, oder kleinen Weydewerck; alibi vero ſpecies ſunt der hohen Jagten. Ut ita quæſtio hæc non abſolute, vel affirmando vel negando, ſed juxta cujusque loci mores reſolvi debeat. Sic inter omnes conſtat, agros referri ſolere ad venationem ſuperiorem, legimus tamen, eos in literis conceſſionis a Domino Vaſallo datis, eorum venationem expreſſis verbis, ſub titulo der Nieder⸗Jagten, conceſſa fuiſſe. Hæc enim erant conceſſionis formalia, die Nieder⸗Jagten, als Schweine, Rehe, Haaſen, Füchſe ꝛc. Fatendum tamen eſt, hoc non vi conſuetudinis provincialis, ſed ſpecialis pacti factum fuiſſe. Utiliſſimam ſane operam quis præſtaret, ſi in conſuetudines venatorias Germaniæ cum ſtudio quis inquireret, ac doceret, quid revera juris venatorii eſſet vel non; cui rei inſervire poſſent Ordinationes venatoriæ diverſorum Principium, die Fürſtlichen Jagt⸗ und Forſt⸗Ordnungen, typis excuſæ.

Digitized by Google

TRACTATIO DE JURE COMPASCULATIONIS, vulgo Kuppel-Trifft.

I.

Inter potiores ac frequentiores ruſticarum ſervitutum ſpecies eſt paſculandi jus, vulgo Weide, Trifft-Gerechtigkeit, de quo non raro maximæ inter vicinos oriuntur lites, quæ cauſſam præbent, ut nonnunquam partes ad arma veniant, & injuriæ, vulnera, cædes ſequantur.

II.

Eſt autem jus paſcendi ſervitus, ſeu jus prædiale in alieno prædio noſtri prædii pecora paſcendi. Et eſt vel ſimplex & purum, daß eine Parthey allein den Vieh-Trifft hat: vel commune cum aliis, da andere den Mit-Trieb haben. Wehn. *obſ. pract.* v. Weid-Gang.

III.

Jus autem compaſcui, vulgo Kuppel-Trifft, Koppel-Waide, Mitwaide, in multis locis eſt receptum, illis cumprimis, ubi pagi & villæ ſunt vicinores, ac prædia eorum intermixta jacent, da die Aecker und Felder verſchiedener nachbarlichen Gemeinden, in denen Fluhren vermenget ſind. Agros compaſcuos appellat Cicero in Topicis, quem refert Didac. Covarruv. *lib. 1. var. reſol. 17. n. 11.* Uſitatum olim maxime hoc jus compaſcendi fuiſſe, imprimis apud Germanos veteres, quodammodo oſtendit Cæſar *lib. 6. de bello Gall.* ubi teſtatur, illos certum agri modum aut fines proprios non poſſediſſe, ſed eos in communi coluiſſe.

IV.

IV.

Eſt autem jus compaſcui, quando duæ pleresve vicinæ univerſitates in prædiis & agris ſuis vicinis ſibi invicem mutua paſcua concedant.

V.

Differt hoc jus compaſcui 1. a ſimplici ſervitute paſcendi. Carpzov. *part.2.Conſt.41.def.9.n.1.* differt. 2. ab eo, cujus mentio fit *in l.pen.ſi ſerv.vindic.* In eo namque textu agitur de pluribus, qui diverſa prædia poſſidentes in alia fundo ſimul ſervitutem adquirunt. Differt etiam 3. ab eo, quod eſt inter ejusdem civitatis vel pagi incolas, id enim ſimpliciter gemeine Weide dicitur, wo bißweilen zwo Nachbarſchafften zuſammen treiben, das iſt eigentlich keine Dienſtbarkeit, ſondern eine alte Gerechtigkeit, und nachbarliche Vergleichung, zwiſchen der Nachbarn eines oder mehrer Dörffer. Bayr. Land-R. *Tit.26. art.9.* quamvis Wehner. *cit. loc.* nullum diſcrimen inter compaſcua Kuppel-Trifft, & paſcua publica gemeine Trifften, admittere videatur.

VI.

Conſtituuntur compaſcua vel perſonæ, vel villæ ſeu fundo, inter quæ magnum eſſe diſcrimen probat. *l.4.de SRP.* Ant.Fab. *in Cod. lib.3.tit.24. def.11.*

VII.

Compaſcua perſonæ conceſſa jus quoddam perſonale tribuunt, ex quo perſonæ facultas eſt, in paſcua pecus agendi, ubicunque & quantumcunque habuerit. Covarr. *lib. 2. var. reſol.cap.17. num.11.* modo civiliter fiat, ita ſcilicet, ne alter uſu rei ſuæ careat. Servitutis enim acceptio ſtricti juris eſt, ac uſus ejus per æquitatem ita temperari debet, ne Domini prædii jus deterius fiat. *l.13.p.1. de SUP. l.15. de SRP.l.24. de SUP.*

Digitized by Google

VIII.

Quando vero compaſcua villæ vel prædio competunt, tunc non aliis pecoribus in eo paſcendi utilitas permittitur, quam quæ ſunt in illo prædio vel villa, nec illuc alia ad paſtum adducere licet. *l. ergo 5. p. 1. de SRP.* D. Mev. *part. 5. deciſ. 251. num. 4. & 5.*

IX.

Quæritur autem: *An jus compaſcui in dubio perſonæ an fundi vellæ eſſe cenſeatur?* Affirm. poſterius. *per l. teſtatrix 20. p. 1. ſi ſerv. vindic.* Id enim, quod frequentius accidit, & naturæ rei convenientius eſt, in dubio magis præſumitur. Jus autem paſcendi ſua natura prædiale jus eſt, & ex accidenti perſonæ conceſſum perſonale jus redditur. Cumprimis autem tale intelligitur, quando pluribus in agris, quos in eodem pago habent, paſcendi jus eſt commune pro villis, quæ ibidem ipſorum ſunt, ideo non major numerus, quam qui in villa ſua a ſingulis alitur, in paſcua communia agi debet, daß auf die gemeine Waide und Trifft, darauff ein jeder ſo viel Viehes treiben mag, als er auff ſeinem Hoff in demſelben halten, und ausfüttern, oder auswintern kan. Mev. *d. deciſ. n. 6.*

X.

Notandum autem eſt, in hoc jura compaſcui conſuetudinem cumprimis, ut regulam, obſervari debere, quæ cum pro locorum diverſitate variet, varie etiam de eo ſtatuendum eſſe, rationis eſt.

XI.

Convenit autem, incolas civitatis vel pagi ſingulos certum animalium numerum habere, ne unus reliquis omnem paſcuorum uſum adimat, quod abſurdum & injuſtum. D. Brunnem. *in l. 2. C. de paſcuis publ.* Nec licet, coëmere paſſim

fœnum,

Digitized by Google

fœnum, quo per hyemem majorem animalium numerum alere poſſit, damit er deſto mehr Viehe auswintern, und auff den Sommer uff die gemeine Weide ſchlagen könne. Hoc in fraudem ac damnum convicinorum tendit, & cum ex nimio ſtudio augendi Patrimonii oriatur, minime probandum eſt. Novimus ſæpe maximas hac de re inter incolas civitatum ac pagorum audiri querelas, tenuiorum cumprimis, qui a ditioribus ac præpotentioribus inique premuntur, neglectis ordinationibus hac de re editis.

XII.

Quæritur autem: *Ubi certa Ordinatio vel mos regionis deficit, an ad evitandas ejusmodi querelas pro numero & quantitate jugerum: an vero pro arbitrio magiſtratus aſſignatio certi numeri animalium fieri debeat?* Prius communiter adfirmant, teſte Brunnemanno, *d. l. per l. Imperatores de SRP.* Ubi Imperatores reſcripſerunt, aquam de flumine publico *pro modo poſſeſſionum* ad irrigandos agros duci debere, niſi proprio quis jure ſibi plus datum oſtenderit. Alii volunt, quod cuivis civi vel incolæ liceat tot habere, & in paſcuis publicis & communibus paſcere pecora, quot ei viſum fuerit. *per l. teſtatrix 20. §. 1. ſi ſerv. vind.* Harpr. *ad pr. Inſt. de* Serv. *præd. n. 17.* Berlich *part. 2. concl. 49. n. 14. qui n. 19.* tradit, quod ſi quæratur de diviſione inter cives & incolas ejusdem communitatis, quorum unus plura prædia poſſidet, quam alter, tunc diviſionem non ſecundum modum & quantitatem jugerum & prædiorum fieri debere, ſed ſecundum capita, ita ut tot ſint partes æquales paſcui, quot ſunt cives & incolæ, & quilibet, etſi ſit pauperrimus, non minorem habeat partem paſcui, quam alius, qui ſit ditiſſimus *per d. l. 20.* Sed hæc ſententia diſplicet Manzio *deciſ. Palat. qu. 26. num. 18. & ſeqq.* Unde alii rectius ſtatuere videntur, qui hoc

Digitized by Google

totum magiſtratus vel judicis arbitrio committunt, qui conſideret paſcuorum qualitatem & conditionem, ac æquitate utatur. Did. Covarr. *pract. quæſt. c. 37. num. 1.* Menoch. *lib. 2. cent. 3. caſ. 245. n. 15. & tract. de remed. retin. poſſ. 6. num. 47. & ſeq.* ſequitur Manzius. *d. deciſ. 26. per tit.* In quibusdam tamen locis, ubi paſcua communia ſunt ſufficientia, juxta Harprechti opinionem, cuivis civi tot pecora licet paſtori committere, unter den Hirten ſchlagen, quot voluerit. Hiſce addimus Ordinationem provincialem Bavaricam. *lib. 3. tit. 14. art. 2.* ubi ita cavetur: Wir wollen daß durch keinen Innwohner unſerer Fürſtenthume, mehr Vieh auf die gemeine Waide geſchlagen werde, denn derſelbige über Winter, doch daß er die Fuhr von andern nicht kauffe, von ſeinem Guth führen mag, oder in ſein Hauß ſchlagen will, er hätte denn eine beſondere eigene Waid, die ſoll ihme zu verlaſſen, oder ander Waid-Vieh zu ihm zu nehmen, oder in andere Wege nach ſeiner Nothdurfft und Gefallen zu gebrauchen unverwehrt ſeyn, und bleiben. Wo aber eine Gemein von jemand obermelter maſſen beſchwert, überſchlagen, und deßhalb zur Klage kommen würde, ſo ſoll ihre Gerichts-Obrigkeit dieſelbige Beſchwerde abzuſchaffen ſchuldig ſeyn. Es hätte denn ein Guth nach ſeiner Gröſſe und Gelegenheit, nicht eigen Hauet, oder Wißmad, ſondern müſſe zu ſeiner Nothdurfft, die der Nachbarſchafft wiſſentlich wäre, Wißmad beſtehen, die ſollen in dieſem Orth nicht begriffen ſeyn.

XIII.

Illud etiam monendum, alicubii laniis & macellariis permiſſum eſſe, majorem ovium numerum in paſcua communia agere, cujus ratio eſt, quod illi teneantur proſpicere, ne in macellis carnes deficiant, quamvis nonnunquam id peſſime negligant.

XIV.

XIV.

Illud etiam recte hic quæritur: *An ſuperior Magiſtratus libertatem alendi & paſcendi pecora, ad certum animalium numerum reſtringere ac limitare poſſit?* Affirmatur, ſi id ſuadeat publica ſubditorum utilitas, ac loci conditio, paſcuorumque qualitas ejusmodi libertatem non admittat. Huc pertinent inter alias, Ordinationes provinciales Saxonicæ & Bavaricæ. Illa Ducatum Saxo-Gothanum concernens *ſub tit. 21. Ordinat. provinc.* ita ſonat: An denen Orthen, welche Schaafe zu halten hergebracht, und berechtiget, mögen auff eine jede Hufe achte, und alſo auff und ab, nachdem ein jeder viel oder wenig Aecker hat, mehr aber nicht, bey Verliehrung der übrigen halten, es wäre denn, daß eine oder die andere Gemeinde ſonderbahre Trifft-Gerechtigkeit hätte, und dahero von den Einwohnern auff eine Hufe mehr Schaafe gehalten werden können. Ordinatio Bavarica, *lib. 3. tit. 14. art. 4. rubr.* **Wie viel ein jeder Bauersmann in einem Dorffe, Schaaf haben möge**, ita diſponit; Wo die Bauren füran Schaaf haben wollen, daß doch keinem, denn allein auff ſeines Guths Grunde, und denen, die es von Alters im Gebrauch hergebracht hätten, geſtatt ſoll werden, darinnen ſoll man die Maaß halten; nemlich, daß ein Hof vier und zwantzig, eine Hueb zwölffe, und ein Lehner oder Söldner, der zu bauen hat, acht Schaafe, oder ſo viel jeder über Winter bey ſeinem Guth ausbringen kan, jedoch daß keiner den Sommer auff die Waid Schaafe hinzukauffen, oder umbs Geld zu ihm nehme. Aber ein Söldner, der nicht zu bauen hat, mag vier Schaafe, und nicht mehr haben, und ſollen die jungen Lämmer, ſo von ſolchen Schaafen herkommen allemahl über das andere Jahr in die beſtimmte Anzahl gerechnet, und für Schaafe gezehlt werden; welcher aber das überfahren würde, dem ſollen dieſelbe Schaafe durch

Digitized by Google

durch ſeine Gerichts-Obrigkeit zu Straff unnachläßlich genommen werden. Notabiliter autem in eadem ordinatione ſubjicitur: doch wo in unſeren Fürſtenthumen bißher kein Streit noch Mangel geweſt, ob gleich einer ſeiner Gelegenheit nach mehr Schaaf gehabt, an denſelben Orthen ſoll es noch dabey bleiben, auch fürohin alſo gehalten werden. Unde cum quidam Miniſter aulicus & cameralis aliquando re non ſatis perpenſa, præcipitanti conſilio, contradicentibus licet aliis, Principi ſuo perſuaſiſſet, ut publicatione Decreti pœnalis libertatem paſcendi, qua ſubditi ab immemoriali tempore ſine querela gaviſi erant, limitaret, & exemplo aliorum Principum certum, ſatis tamen exiguum ovium numerum pro quantitate jugerum, illis adſignaret, maximæ huic & quidem juſtiſſimæ ortæ ſunt ſubditorum querelæ, eorum cumprimis, qui in prædiis ac pratis ſuis ſine vicinorum damno & injuria, plura pecora alere poterant; docuit autem eventus, Conſilium iſtius miniſtri tam Principi quam ſubditis pernicioſum fuiſſe, unde paulo poſt decreti auctoritas eviluit. Scilicet, non eſt eadem omnium locorum conditio, idemque ſubditorum ſtatus. In ejusmodi rebus odioſis ac libertati ſubditorum adverſis ſeria ac longa deliberatione opus eſt, antequam quid certi contra receptos mores ſtatuas: Præterea per modum ſimplicis decreti, vi imperii, tollere velle id, quod fuit naturalis innocuæ libertatis, minime eſt conſultum.

XV.

Quoad jus Romanum, ex Bartolo *in l. toties p. 1. de porlic. & in l. ambitioſa. n. 12. de decret. ab ord. fac.* Covarr. *d. l.* Surdo *vol. 1. conſ. 59. n. 26.* refert D. Brunnem. *in l. 1. C. de paſc. publ.* Rectorem civitatis, ejusque decuriones minime poſſe præter morem jam uſu receptum, vel ex conſenſu omnium

omnium, aut ad publicam utilitatem, vel ex Regia permiſſione paſcua omnibus civibus communia, vel ad tempus, vel perpetuo interdicere: nec ex eisdem agris partem aliquam certis claudere limitibus, & prohibere paſcendi uſum.

XVI.

Præterea monendum, quod Dominus alicujus civitatis, villæ, vel caſtri, h bens in his locis jurisdictionem Civilem & criminalem, vulgo Hohe und Nieder-Gericht, nullum habeat ex hoc jure dominium in paſcuis publicis illius territorii, intra quod jurisdictione utitur. Hæc namque paſcua ad univerſitatem pertinent, & ſub ejusdem univerſitatis dominio eſſe cenſentur, *l. in tantum §. univerſitatis. de R. D.* Bertrand. *lib. 3. conſ. 1. & conſ. 37.* tametſi paſcuis publicis, ut habitator & incola illius loci uti poſſit, ſi illic habitet, eo tamen pecudum numero, qui ſit arbitrio boni viri moderatus, juxta territorii & paſcuorum qualitatem. Bertrand. *lib. 2. conſ. 75.* quem cum aliis ſequitur Covarr. *pract. quæſt. 37. num. 1.* Tuſch. *pract. concl. lit. P. concl. 112. num. 8.* Berlich. *part. 2. concl. 49. num. 15.*

XVII.

Cæterum conſtituitur jus compaſcui, Kuppel-Trifft, vel jure familiaritatis & *precarii*, vel inſtar *ſervitutis* alicujus reciprocæ. Jure quidem familiaritatis non ſervitutis compaſcua conſtitui, vult Köppen. *deciſ. 12. num. 10.* ubi ſcribit, in compaſcuis jura familiaritatis & mutuæ quaſi ſocietatis attendi, non ſervitutis: immo cenſeantur vicini ſuper via paſcendi communionem ut mutuum precarium habere. Sequuntur alii. vid. D. Richter *vol. 1. conſ. 36.* D. Struv. *ad π. tit. de ſervit. ruſt. præd. theſ. 26.* Recte tamen D. Mevius,

 hodie

Digitized by Google

hodie Pragmaticorum Germaniæ facile Princeps, *part. V. deciſ. 552.* ait, juxta conſuetudinem loci, quæ facit & format jus ſervitutis *l. 13. commun. præd.* in agris communibus vel commixtis compaſcua *inſtar ſervitutis* alteri competere poſſe. Quod etiam per pactum fieri poteſt. Neque enim pactum legibus eſt inviſum, quod communionem, non *dominii*, ſed *juris alicujus* ita conſtituit, ut ab una parte ſe habeat inſtar ſervitutis, aut ab utraque inſtar ſervitutis reciprocæ, utrimque impoſitæ, quaſi per quandam permutationem. *ut §. præterea 2. de locat.* D. Joh. Thomæ. *tr. de noxia animal. c. 10. n. 22.*

XVIII.

Uſus compaſcuorum certo genere animalium conſtans, invito ſocio mutari nequit, niſi is ſuam amittere velit portionem. Tilem. de Benign. *ſynt. 1. decad. 3. vot. 7. num. 15.* Dahero wenn man nur mit gehörneten Vieh und Schweinen zu treiben berechtiget, ſo mag man mit andern, als Schaafen, Geiſſen, Gänſen, Pferden ꝛc. nicht fortkommen; cujus ratio eſt, daß die Schaafe dem Waidgang, da das Rindvieh gehet, ſchädlich ſeyn. Meiſchner. *tom. 1. lib. 1. deciſ. 36.*

XIX.

Quicquid una pars facit in compaſcuo mutuo, illud nec alteri prohibitum videtur. Actus enim utriusque in compaſcuis ſe habet correſpective. Carpzov. *p. 2. Conſt. 41. def. 10.* Sic ſi vicinus in exercitio paſcendi alium impediat, v. g. cingendo prædia ſepimento, alteri idem licebit. Dec. *conſ. 265. n. 3. p. 3.* Socin. *conſ. 273. col. 4.* Köpp. *deciſ. 12. n. 18.*

XX.

Si communitas vel ſocietas agrorum ſit inter duas civitates vel pagos, quoad *proprietatem* ipſorum agrorum, non

Digitized by Google

tantum quoad *jus paſcendi:* tunc non poteſt altera civitas, absque alterius conſenſu colere agros illos communes, nec in eis novellare, nec illis uti ad alium uſum, quam illum, quo hactenus uſa fuerit. Ille ſiquidem uſus cenſetur communi utriusque populi conſenſu permiſſus in illis agris utrique populo publicis & communibus, etiam quoad proprietatem: atque ideo, qui aliter his agris utitur, impedit illum uſum, ad quem fuere agri communes deſtinati. Ita bene Covarr. *d. quæſt. n. 7. verſ. Tertio principaliter.*

XXI.

Sic, ſi detur communio inter duos vicos ad paſcendum in certo agro, ad eum uſum ab antiquo deſtinato, ita quidem ut is ager prati communis nomen habeat, ein gemeiner Anger, gemeine Wieſe, tunc civitas vel vicus, cujus eſt agri iſtius dominium, non poteſt illum colere, nec arare, nec ſeminare absque conſenſu illius civitatis, quæ illic habet communionem, quoad paſcendum *titulo ſervitutis*, aliove quocunque: ratio eſt, quod alias per agriculturam paſtus communis impediretur. Præterea ex nomine ac deſtinatione agri jus paſcendi competit utrique civitati vel vico abſolute, non autem ſub ea limitatione, quæ permittit paſtum, collectis frugibus, & eo tempore, quo ager a cultura vacat, bey offenen Feldern. Et hoc maxime notandum monet Covarr. *d. l. verſ. quarto eſt in hac*, qui *n. 8.* addit: jus colendis agrum contra univerſitatem 40. annorum præſcriptione defendi poſſe. Add. Cæpoll. *de ſervit. ruſtic. cap. de ſervit. paſcend. n. 26. & ſeqq.* Privatorum autem agri, in quibus collectis frugibus eſt paſcuorum communio, poſſunt coli, licet hactenus

Digitized by Google

XXII.

Accidit non raro, quaſi ex natura ipſa communionis ac ſocietatis, ut inter eos, qui jus compaſcui in iisdem agris habent, oriantur lites, rixæ, ac diſcordiæ, præſertim, ſi v. g. una communitas plures habeat pecudes, quam altera, wenn ein Theil die Kuppeltrifft mit Viehe allzu ſehr überlegt. Unde quæritur: *An compaſcua dividi poſſint?* Reſp. licet ipſum jus ſervitutis paſcendi prædiale ſit individuum, *l. 19. de SRP. l. 19. de uſu & habit.* dividi tamen poſſe paſcuorum commoditates. Cæpoll. *de ſervit. ruſt. c. 9. n. 22.* Theſſaur. *deciſ. 71.* ubi ait, ita in ſenatu Pedemontano judicatum.

XXIII.

Fieri autem poteſt diviſio, vel 1. *per regiones camporum*, ita ut unus in una parte fundi, alius in alia pecora ſua paſcat. Berlich. *d. concl. num. 17.* ubi poſt alios allegat. Panſchm. *part. 1. qu. 22. num. 75. & ſeq.* vel 2. *per certa tempora*, v. g. ut una communitas horis antemeridianis, altera pomeridianis paſcat. Weizen. *de ſerv. differt. 4. cap. 6. num. 18.* vel 3. *pro numero pecudum*, ita ut quia plura paſcit pecora, in his quæ numerum excedunt, prohiberi poſſit. Manz. *de ſervit. ruſt. n. 314.* quæ diviſio ſæpe maxime neceſſaria eſt, ut tollantur mutuæ querelæ, quas plerumque inæqualis pecorum numerus excitare ſolet, wann der eine Theil die Kuppeltrifft allzu ſtarck betreibt, und mehr Viehe hält, als die Trifft ertragen mag.

XXIV.

Quæritur autem, *quomodo diviſio fieri debeat, ſi una communitas pecoribus longe numeroſior eſt altera?* Reſpondet Berlichius. *d. concl. num. 18.* diviſionem fieri debere, non habitâ ratione capitum & perſonarum, vel pecorum, ſed æqua-

æqualiter, ita ut illa communitas, quæ minorem numerum pecorum habet, tantam portionem camporum & paſcui accipiat, quantam altera, quæ numeroſior eſt hominibus & pecoribus. Idem ſentiunt Ant. Theſſaur. *dec. 22. n. 12. & ſeqq.* Menoch. 2. *AIQ. caſ. 245. num. ult. in fin.*

XXV.

Si aliqui jus compaſcendii iisdem temporibus iisdemque modis obtinuerunt, & uſurparunt, unus altero invito ad diviſionem provocare non poteſt, ſi alter damnum ex diviſione paſſurus ſit. Quia alteri per alterum iniqua conditio inferri non debet; & quia tot videntur eſſe ſervitutes, quod fundi dominantes, *arg. l. via 23. de SRP. arg. l. 6. p. 1. quemadm. ſerv.* & propria cuique fundo videtur ſervitus debita. Weizenegg. *d. l.* Mant. *d. tr. n. 315.* qui limitant, niſi is, qui jus compaſcendi habeat, rixoſus & injurioſus fuerit. *arg. l. 14. pro. ſoc.* de quo tamen adhuc dubitare licet: vel alia cauſſa diviſionem ſuadeat. Sic diviſio volentibus & conſentientibus iis, qui jus compaſcendi in alieno fundo habent, fieri poteſt, ſi ipſis pro futura, Domino autem prædii nocitura non ſit: contra ille recte contradicere, & petere poſſet, formam antiquam ſervari, ita ut omnia pecora ſimul iisdem horis paſcantur, *arg. l. 2. §. 5. de aq. & aq. pluv. arc.* Weiz. *d. l. num. 19.*

XXVI.

Quæritur præterea: *An juri compaſcui ab altero ſociorum renunciari poſſit?* Affirmant communiter Dd. 1. quod nemo [illegible] invitus ſtare in communione, propter multa ejus

Digitized by Google

tis quædam ſpecies compaſcua videntur, quibus renunciare integrum. 2. Quod compaſcua jure familiaritatis ac precarii mutui nitantur, in quibus præſcriptioni non eſt locus. Et his rationibus renunciandi libertatem adſtruit Köppen. *deciſ. 12. num. 18. & ſeqq.* Carpzov. *part. 2. Conſt. 41. def. 9. num. 6.* ubi ait: quod in compaſcuis jura familiaritatis, vicinitatis & mutuæ quaſi ſocietatis attendantur, nec uſum compaſcuorum quidquam aliud eſſe, quam precarium reciprocum. Verba præjudicii ibidem adducti hæc ſunt: Dieweil ſolche Trifft-Gerechtigkeit der Wartenburgiſchen Unterthanen non jure ſervitutis, ſondern nur aus Vergünſtigung als eine Kuppelweyde zuſtändig, mit welcher es im Rechten dieſe Gelegenheit hat, daß hierinnen keine Præſcriptio zuläßlichen, ſondern dieſelbe nach Art eines precarii reciproci, zu jederzeit wiederruffen werden mag. Add. D. Richter: *d. conſ.* D. Struv. *ad π. d. l.* ubi ait: adquiri in hiſce compaſcuis fundis ſolum jus, ex quo uterque vicinus facultatem habet in alterius agris ſua pecora paſcendi, quam diu alteri viſum fuerit, adeoque ab una vel altera parte ſeparatim propriis paſcuis uti volente revocari poſſe.

XXVII.

Alii vero renunciationem compaſcuorum tunc obtinere volunt, ſi paſcua omnibus ſociis non ſufficiant. Panorm. *in cap. delicti num. 7. de arbitr.* qui exiſtimat, in his agris, quorum paſcua pluribus civitatibus aut oppidis communia ſunt, communionem & ſocietatem iſtam diſſolvendam fore, quoties horum agrorum paſcua non ſufficiunt omnibus ſociis, & neceſſaria ſunt ad paſcenda animalia ejus oppidi, cujus dominio, limitibus ac finibus cedunt & competunt. Quaſi Dominus præferendus ſit imminente hac neceſſitate.

per

Digitized by Google

per l. ſi venditor. in fin. commun. præd. Huic ſententiæ, teſte Covarruv. *var. reſol. lib. 1. cap. 17. num. 11. verſ. his vero ſuffragantur Dd. in d. c. dilecti.* Iſernia *in Conſtit. Neap. rub. 37. lib. 3. n. 2. & ibi Afflict. n. 8.* Idem *deciſ. 29. Pariſ. lib. 1. conſ. 27. n. 234.* quorum ſenſus idem ſignificat, ſive agri iſti ſint compaſcui ex præſcriptione, ſive ex pacto, ſive alio quocunque titulo. Addit tamen Covarruv. *d. l.* Dd. laudatos in ea ſpecie loqui, ubi unius ager eſt quoad paſcendi uſum Domino & alteri communis. Quod ſi prædia & territorium duarum urbium, vel oppidorum, compaſcua & communia ſint quoad uſum paſcendi utriusque oppidi hominibus: & petatur hujus ſocietatis, & communionis diſſolutio, ex Panormitani opinione probandum erit, hunc promiſcuum paſcendi uſum non ſufficere animalibus illius oppidi, quod hanc diſſolutionem petit: alioqui non locus erit huic petioni. Covarruv. *d. l.* Add. Bruckmann. *conſ. 14. n. 25.* Chaſſan. ad *conſuet. Burg. rubr. 13. §. 5. n. 3.*

XXVIII.

Utut autem hæc ſententia recte defendatur, ſi compaſcua jure familiaritatis, vicinitatis ac precarii nitantur, nec conſuetudo loci contraria repugnet, in quibus terminis Köppen. *d. l.* & cum eo alii fere loquuntur; ſecus tamen eſt in compaſcuis, quorum jus in agris communibus vel commixtis *inſtar ſervitutis* vicino quæritur. Ex eo enim jus perpetuum aliis quæritur, ut ſuæ villæ pecora etiam in interjacentibus aliorum agris paſcere liceat, quod deinde unius contraria voluntate aliis auferri non debet. D. Mevius *d. deciſ. num. 6.* Libertas enim renunciandi reſtringi poteſt per

Digitized by Google

antique *conſuetudo* illud jus compaſcui firmavit, quæ ſine unius voluntate tolli non poteſt. Præterea diſtractio magna & multa incommoda vicinis adferre poſſit, quando ita demum a communione diſcedere fas eſt, ut communioni renunciatio ſit innoxia. *l. 65. §. 3. pro ſoc.* Adverſus hæc libertatem renunciandi allegans, aliter non audiendus, quam ut etiam in iſtos caſus reſervatam probet. Mev. *d. l.* Huic ſententiæ, quam procul dubio ut æquam & rationabilem, Praxis tuetur, adſtipulari etiam videtur D. Thomæ. *d. l. n. 22. & ſeqq.* ubi ait: inutilis pene foret mutuorum compaſcuorum conſuetudo, ſi eis, qui pinguiora & ampliora prædia poſſident, compaſcuorum onus liceret detrectare.

F I N I S.

Ad11447005

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google